<36640512370012

<36640512370012

Bayer. Staatsbibliothek

Dom. m. 103-

1/2

D. IVSTI CLAPROTHI

P. P. O. FACVLTATIS IVRIDICAE ASSESSORIS

EXTRAORDINARII.

IVRISPRVDENTIAE HEVREMATICAE

PARS PRIOR

SECTIONEM GENERALEM ET MATERIAM PACTORVM COMPLECTENS.

EDITIO ALTERA.

GOTTINGAE

SVMTIBVS VIDVAE ABRAMI VANDENHOECK

cIↃIↃCCLXXIII.

Bibliothek
Rechtswissenschaft

Bayerische
Staatsbibliothek
München

PRAEFATIO PRIMAE EDITIONIS.

Non deficiunt quidem tractatus, nec desunt magni nominis viri, qui materiam de negotiis ciuilibus rite ordinandis illustrarunt. Quamuis autem meritis alicuius quidpiam detrahere mihi in mentem non veniat, tamen opus operatum me non

feciſſe, cum idem argumentum perſecutus ſim, iuſtos et aequos rerum arbitratores ſibi perſuaſuros, certus confido. Haud enim ingratam fore operam exiſtimo, quam in colligendis et ordinandis generalibus principiis, quae Sectionem generalem occupant, impendi. Etiam Sectio ſpecialis eiusmodi conuentionibus locupletata inuenitur, quae fruſtra alibi quaeruntur. Nihil opinionibus, nihil Schlenderiano tribui, ſed totus fui in ipſis Legum verbis manu voluendis, et rationibus ex ipſa negotii natura deducendis. Illam vero Juris tractandi rationem haud minus iucundam quam foecundam eſſe, ex ſingulis fere titulis apparebit. Quo autem ordi-

dinatius rem exponerem, ſtricte in iis ſubſtiti, quae ius conuentionum concernunt; nec in iuris realis vel actionum campum latius diuagare concinnum duxi, quam per ſolum indicem breviſſime licuit. Quod vero ſaepius materias, quae ſeparatum titulum Digeſtorum occupant, vnico paragrapho incluſas inuenies, hoc mihi vitio verti non poterit. Aut enim manifeſta connexio materiarum hunc ordinem exigebat, aut pluribus paragraphis opus non erat, quia in ipſis paragraphis ea ſatis diſtincta apparent, quae ſeparatam deſiderant tractationem. Breuitati maximopere ſtudui: et ſi interdum nimia videri poſſet, Legum euolutio euidentiorem

praeſtabit intellectum. Hanc viam Legum cupidae iuuentuti tanquam eam, quae proxime ad veritatem ducit, vehementer commendo. Haec ſola ſecura atque iucunda; difficilis vero exitus ex labyrintho opinionum. Inde etiam eſt, quod Autorum cohortes fruſtra quaeres in hoc libello, quippe qui ſaepe tantummodo ex ſolis Lexicis exſcribuntur. Talem ſcholaſticam vanitatem, haud ſatis deridendam, cum aliis ſesquipedalibus indicibus Legum emendatarum vel explicatarum ſtudio deuitaui. Sola mihi placuit veritas atque vtilitas; maxime, cum tam immenſus ſit vtilium rerum cognoſcendarum ambitus, vt ſi nobis conſulere velimus, ſuperſedendum

dum nobis sit superfluis et inutilibus tractatibus. Dab. Gottingae M. Septembr. cIↃIↃCCLXII.

PRAEFATIO HVIVS EDITIONIS.

Iam diu desiderata fuit noua huius libelli editio, cui desiderio iam satisfacio. Praeter errores typographicos, nihil, de quo lectorem admonere operae pretium est, mutatum inuenies in hac noua editione. Eo libentius a mutationibus abstinui, ne iis inutilis sit hic libellus, qui priorem editionem possident. Vt porro

vtilitatem iis praeſtet, quibus pacta rite et ſecure ineundi animus eſt, et opto et haud vanus ſpero. Dab. Gottingae in feriis autumnalibus. MDCCLXXIII.

CON-

CONSPECTVS.

CAPVT PRAELIMINARE.

DE

UTILITATE ET SUBSIDIIS IURISPRVDENTIAE CAVENTIS.

§. 1. de vtilitate materiae. §. 2. de ſubſidiis.

SECTIO I. GENERALIS.

DE NEGOTIORUM CIVILIUM INDOLE IN GENERE.

CAPVT I.

DE

CONSENSUS NATURA INDE DESCENDENTE IURE ET OBLIGATIONE, ILLIUSQUE CONTRARIIS.

§. 3. Definitio conſenſus. §. 4. diuiſiones conſenſus. §. 5. de tractatibus et punctatione. §. 6. de conſenſus contrariis. §. 7. definitio iuris et obligationis. §. 8. de diuiſionibus obligationis et Iuris.

CAPVT II.

DE

PERSONARUM PACISCENTIUM HABILITATE CIVILI.

§. 9. Caſus negatiui. §. 10. de perſonis, quae ad conuentionem concurrunt. §. 11. quatenus maiora valeant. §. 12. de correali obligatione.

CAPVT III.

DE

REBUS, QUAE OBIECTUM CONVENTIONIS CONSTITUUNT.

§ 13. de obiecto negotiorum ciuilium. §. 14. de obiecti cauta determi natione.

CAPVT IV.

DE
DIVISIONIBUS NEGOTIORUM CIVILIUM.

§. 15. de obligationibus immediate exLege descendentibus. §. 16. de obligationibus mediatis ex consensu vnilaterali. §. 17. de obligationibus ex consensu geminato et quidem de pactis. §. 18. de contractibus eorumque speciebus. §. 19. de contractibus certi et incerti. §. 20. de contractibus spei vel aleae. §. 21. de reliquis contractuum diuisionibus a) de contractibus b. f. et stricti Juris. §. 22. b) de contractibus vnilateralibus et bilateralibus. §. 23. c) de contractibus onerosis et gratuitis. §. 24. de contractibus d) accessoriis et e) adiectitiae qualitatis. §. 25. f) de contractibus in scriptis celebratis. §. 26. g) de contractu primo et renouato. §. 27. h) de contractibus Juris in re et ad rem translatiuis. §. 28. i) de contractibus infamantibus. §. 29. l) de contractibus puris et restrictis §. 30. m) de contractu simplici et cumulato. §. 31. n) de contractibus claudicantibus. §. 32. o) de contractibus prohibitis. §. 33. p) de tacitis conuentionibus remissiue. §. 34. q) de obligationibus quae quasi ex contractibus nascuntur. §. 35. de conuentionibus publicis. §. 36. monitum de contractibus Juris Germ. et hodierni.

CAPVT V.

DE
CAUTELIS IN GENERE.

§. 37. Idea cautionis s. cautelae et limites. §. 38. de cautelarum diuisionibus. §. 39. de cautelis facti. §. 40. de cautelis quae Jus concernunt.

CAPVT VI.

DE
RENUNCIATIONIBUS ET RESERVATIONIBUS.

§. 41. Definitio et diuisiones. §. 42. forma renunciationis. §. 43. Epicrisis vulgarium renunciationum. §. 44. de reseruatione.

CAPVT

CONSPECTVS.

CAPVT VII.

DE

PLACITIS PARTIUM ET INSTRVMENTO.

§. 45. de placitis partium consignandis. §. 46. Dispositio instrumenti. §. 47. de iis quae post confectum instrumentum vtiliter suscipiuntur. §. 48. de forma instrumenti, subscriptione eiusque extraditione.

CAPVT VIII.

DE

INTERPRETATIONE NEGOTIORUM CIVILIUM.

§ 49. Regulae interpretandi.

CAPVT IX.

DE

MODIS DISSOLVENDI CONTRACTUS..

§. 50. De nullitate contractus. §. 51. de resolutione contractus validi mediante remedio extraordinario. §. 52. de resolutione contractus validi sed restricti. §. 53. de resolutione contractus validi puri per pactum adiectum 1) de addictione in diem. §. 54. 2) de pacto commissorio. §. 55. de pacto displicentiae. §. 56. de rescissione contractus propter laesionem vltra dimidium. §. 57. de resolutione contractus ope Edicti aedilitii remissiue. §. 58. de resolutione contractus quae morte contingit. §. 59. de resolutione contractus per mutuum dissensum. §. 60. de resolutione contractus propter insignem mutationem circumstantiarum. §. 61. de modo tollendi obligationem mediante nouatione. §. 62. de modis tollendi obligationem per solutionem. §, 63. de reputatione solutionis intuitu plurium causarum debendi. §. 64. de resolutione contractus, quae fit mediante compensatione. §. 65. de resolutione contractus, quae contingit per interitum speciei. §. 66. de resolutione contractus per confusionem. §. 67. de dissolutione contractus per concursum duarum causarum lucratiuarum. §. 68. de dissolutione con-

tractus

tractus per praescriptionem. §. 69. de dissolutione contractus per vindictam priuatam. §. 70. de dissolutione contractus per acceptilationem et pactum remissorium. §. 71. de dissolutione contractus, quae fit in poenam non factae professionis.

SECTIO II. SPECIALIS.

DE

SINGULIS NEGOTIIS IN SPECIE.

CAPVT I.

DE

PACTIS PRAESTANTIORIBUS.

TITVLVS I.

DE

TRACTATU FINIUM (vulgo Gränz-Recesse.)

§. 72. Occasio tractationis. §. 73. de personis. §. 74. de forma conuentionis. §. 75. de instrumenti structura.

TITVLVS II.

DE

TRACTATU IURISDICTIONIS VULGO IURISDICTIONS-RECESSE.

§. 76. Occasio huius tractatus. §. 77. de personis remissiue, de conuentionis forma et instrumento.

TITVLVS III.

DE

TRACTATIBUS VENATIONIS ET FORESTI vulgo Forst-und Jagd-RECESSE.

§. 78. Occasio et personae paciscentes remissiue. §. 79. de forma conuentionis et instrumento A) quoad venationem. §. 80. B) intuitu foresti.

TITVLVS IV.

DE

CONVENTIONIBUS SUPER PASTU s. Weyde-Recesse.

§. 81. Necessitas eiusmodi conuentionis. §. 82. de capitibus conuentionis.

TITV-

CONSPECTVS.

TITVLVS V.

DE

CONVENTIONIBUS SVPER SERVITIIS vulgo Dienſt-Receſſe.

§. 83. Occaſio et vtilitas conuentionis. §. 84. de perſonis. §. 85. capita conuentionis.

TITVLVS VI.

DE

CONVENTIONIBUS SUPER DECIMIS vulgo Zehnt-Receſſe.

§. 86. Occaſio conuentionis. §. 87. de perſonis. §. 88. capita conuentionis.

TITVLVS VII.

DE

CONVENTIONIBUS QUIBUS SERVITUTES CONSTITUUNTUR IN GENERE.

§. 89. Occaſio et vtilitas conuentionis. §. 90. de perſonis. §. 91. conuentionis capita. §. 62. connexio.

TITVLVS VIII.

DE

PACTIS FAMILIAE.

§. 93. Occaſio conuentionis. §. 94. de perſonis. §. 65. capita conuentiones reſpectu Juris perſonarum. §. 96. de conſeruatione bonorum. §. 97. de Juribus eccleſiaſticis. §. 98. de Jure feudali α) activo. §. 99. β) de Jure feudali paſſiuo. §. 100. de Jure cenſitico, villicali, emphyteuticario. §. 101. de Jurisdictione. §. 102. de Venatione et Foreſtis. §. 103. de ſanctione pacti. §. 104. de conuentibus familiae von Familien-Tagen. §. 105. de compromiſſo. §. 106. de modis firmandi pacta familiae veris et ſpuriis. §. 107. de ſubſcriptione, ſubſignatione et aſſeruatione inſtrumenti. §. 108. de pactis finem defenſionis habentibus.

TITV-

CONSPECTVS.

TITVLVS IX.

DE COMPROMISSIS.

§. 109. Definitio et diuisiones. §. 110. de personis compromittentibus. §. 111. de arbitro et superarbitro. §. 112. de compromisso eiusque effectibus. §. 113. de recepto eiusque effectibus. §. 114. de modo procedendi. §. 115. de effectu laudi. §. 116. de modis dissoluendi tam compromissum quam receptum.

TITVLVS X.

DE DONATIONIBUS INTER VIVOS.

§. 117. De donationis idea et speciebus. §. 118. de personis et de obiecto. §. 119. de capitibus conventionis. §. 120. de reuocatione donationis.

TITVLVS XI.

DE DONATIONIBUS MORTIS CAUSA.

§. 121. Idea mortis causa donationis eiusque species. §. 122. de forma et capitibus conuentionis. §. 123. de effectibus.

TITVLVS XII.

DE TRANSACTIONIBUS.

§. 124. Definitio et species. §. 125. de personis. §. 126. de obiecto transactionis. §. 127. de capitibus transactionis et instrumenti structura. §. 128. de effectu transactionis eiusque reuocatione.

TITVLVS XIII.

DE DIVISIONE COMMUNIS HEREDITATIS.

§. 129 Connexio §. 130. Definitio, personae et Jura communis hereditatis, §. 131. de massae constitutione et liquidatione. §. 131. de ipsa diuisione.

CONSPECTVS.

§. 133. de effectibus diuisionis. §. 134. de instrumento diuisionis (vulgo Theilungs-Recess.)

TITVLVS XIV.

DE
PACTIS DOTALIBUS PERSONARUM ILLVSTRIUM ET CIVICAE CONDITIONIS.

§. 135. de pactis dotalibus secundum Jus romanum. §. 136. Differentiae hodierni et romani Juris. §. 137. de personis §. 138. de conuentionibus super iuribus matrimonii. §. 139. de arrha sponsalitia. §. 140. de dotis constitutione, §. 141. de amissione dotis et donationis propter nuptias. §. 142. de repetitione dotis, quae fit durante matrimonio. §. 143. de repetitione dotis soluto per mortem vxoris matrimonio. §. 144. de repetitione dotis post mortem mariti. §. 145. de tempore et modo repetitionis. §. 146. de beneficio competentiae. §. 147. de quibusdam iuribus singularibus dotis. §. 148. de paraphernalibus. §. 149. de donatione propter nuptias (die Wiederlage) §. 150. de Morgengaba. §. 151. de dotalitio (Witthum, Doarium, Leibgeding) §. 152. de vidualitio. §. 153. de vitalitio. §. 154. de pecunia lusoria (Hand- oder Spiel-Gelder) §. 155. de acquaestu coniugali. §. 156. de apparatu et instructu muliebri (die Aussteuer, Kisten- und Kasten-Pfand) §. 157. de Successione 1) marito praemortuo. §. 158. de renunciationibus. §. 159. de modis tollendi pacta dotalia. §. 160. Singularia pactorum dotalium mixtorum.

TIT.

CONSPECTVS.

TITVLVS XV.

DE

INSTRUMENTO ASSECURATIONIS VULGO POLIZZA, POLICE.

§. 161. Definitio. §. 162. de perſonis. §. 163. de capitibus conuentionis. §. 164. de rebus quae in Aſſecurationem veniunt. §. 165. de damni qualitate. §. 166. de pretio periculi ſuſcepti, vulgo Premie, Priem'= Geld, Prime §. 167. de modis quibus contractus Aſſecurationis tollitur. §. 168. de conſtituto et pacto hypothecae remiſſiue.

CA-

CAPVT PRAELIMINARE

DE

VTILITAE ET SVBSIDIIS IVRISPRVDENTIAE CAVENTIS.

§. 1.

Laus materiae.

Inter alios, quibus legum scientia in vsum deducitur, modos, haud infimus est, qui in negotiis ciuilibus rite et secure ordinandis consistit, *Iurisprudentia cauens*, *beurematica*, *cautelaris* vocata. Haec enim in litibus praescindendis versatur, et omnem laudem meretur si huic fini, non vero ad circumueniendum alterum adhibeantur cautelae, qui abusus praestantiae cautelarum nihil detrahit, cum saluberrimum quiduis, ex abusu, non nisi imbecilli iudicio, aestimetur. Dolendum vero est, hanc iurisprudentiae partem, pacis, concordiae et

tranquillitatis conciliatricem, impari ſtudio tractatam, imo hominibus ſemidoctis, *Notariis*, paſſim etiam ſcribis, cuſtodibus templi, miniſtris verbi diuini, maxime in pagis, relictam videre, qui partim ignorantia, partim etiam mala intentione, paciſcentes in diſcordia, ſaepe etiam dispendia et ruinas protrudunt, cui abuſui obuiam ire iis incumbit, qui ſalutis publicae gubernacula gerunt. Benignius cum hac Iurisprudentiae haud ignobili parte fecerunt Romani, qui ſummorum Ictorum conſiliis vrebantur (*a*). Hodie tam vtile quam neceſſarium eſt, contractuum penitiorem naturam ſibi familiarem reddere, tum quia Iudices in confirmandis contractibus felices progreſſus vix aliter facere poſſunt, imo Iudices in pagis, ſecundum plurima Iura prouincialia, ipſi contractibus ordinandis incumbere iuſſi ſunt, tum quia Aduocatus, quod auream praxin conſtituit, interdum adhibetur, et ſi vnus vel alter in hac re officii vel artis, quam profitetur, male fecerit, partibus damnum reſarcire tenetur (*b*).

(*a*) L. antepenult. D. de reb. cred. (XII. I.) L. 88 §. fin. de Leg. 2. HEINECCII praefatio de Iurisprudentia heuremat. praemiſſ. STRYCKII caut. cont. HERTII D. de *Iurisprud. cau.* Briſſ. de form. L. 7. p. 461. Cic. Epiſt. ad Q. Fratr. II, 14.

(*b*) Ord. Not. Maximil. Prooem. §. I. Tit. 4. §. 2. et 3.

§. 2.

§. 2.

De ſubſidiis.

Cui autem hanc Iurisprudentiae partem excolendi animus eſt, 1) naturalibus obligationum principiis, in defectu normarum poſitiuarum adplicandis, nec minus 2) ſolida theoria iuris poſitiui inſtructus eſſe debet, ita vt cognitum habeat (*a*), quaenam perſonae contractui accedere debeant (*b*), quaenam eſſentialia, naturalia, et accidentalia, noxia, ſuperflua vel vtilia contractuum conſtituant (*c*) quales ſint effectus cuiuscunque negotii, vt optimum eligere et lites praecauere poſſit. 3) Requiritur habitus placita partium ordinate, diſtinctim, perſpicue et ſecure conſcribendi; Quibus denique 4) addendum, vt frequens lectio inſtrumentorum inſtituatur, et iudicium exerceatur. Formulae contractuum apud STRYKIVM (*a*) BEYERVM (*b*) Rohr (*c*) Beck (*d*) aliosque, ſaepe abundant, et barbariem Styli Germanici ſaepe nociuam redolent. Iam hiſce praelibatis, ad generalem de negotiis ciuilibus tractationem pergo.

(*a*) in cautelis contractuum.

(*b*) in Volckmanno emendato.

(*c*) Vorrath von Contracten.

(*d*) Formular-Buch.

SECTIO I. GENERALIS

DE

NEGOTIORVM CIVILIVM INDOLE IN GENERE.

CAPVT PRIMVM.

DE

NATVRA CONSENSVS, INDE DE-SCENDENTIS IVRIS ET OBLI-GATIONIS, ILLIVSQVE CONTRARIIS.

§. 3.

Definitio consensus.

Consensus est legitima animi declaratio de eo praestando, quod alter aeque intendit (*a*). *Animus* essentiam consensus constituit et vbi ille deficit, ibi etiam deficit consensus (*b*). Ergo non adest consensus, si per simulationem vel iocum quaedam dicta vel scripta sunt, altero non ignorante. *Declaratio animi* fit 1) *Verbis*, siue oretenus siue in scriptis, quacunque lingua prolatis, modo vterque linguam intelligat vel interpres adhibeatur (*c*), 2) *factis concludentibus*, quae interdum fortius loquuntur, quam verba, item 3) *nutu*, modo ad hoc directus

rectus ſit (*d*). Non ſimpliciter 4) *ſilentio*, niſi diſſentire debuiſſet. Eadem diſtinctio adhibenda eſt ratione Epiſtolarum transmiſſarum absque reſponſione (*e*). Declaratio animi ab vtraque parte dirigi debet *ad aliquid praeſtandum*, inde declaratio ex vna parte non eſt conſenſus (*f*) et qui ſub hac conditione: *ſi volam*, promittit, non obligatur, cum in arbitrium rei conferri nequeat, an ſit obſtrictus (*g*). Conſenſus ita comparatus cauſam genericam omnium obligationum conuentionalium continet.

(*a*) L. 1. 2. D. de pactis (II, 14.)

(*b*) L. 3 §. 1 et 2. L. 54. de O et A (XLIV. 7.) L. 20 pr. ibid. L. 39 pr. D. de furt. (XLVII. 2).

(*c*) L. 2, 38, 52. §. 9. ibid. L. 1. §. 6. de V. O. (XLV. 1.) L. 17. C. de pact. (II. 3.) §. 14. I. *de inut. ſtipul.* (III. 20.)

(*d*) L. 52. §. fin. D. de O et A L. 4. §. 2. D. de pactis. L. 93. §. 1. D. de acquir. l. omitt. hered. (XXIX. 2.) L. 65. §. 3. D. ad SCt. Trebell. (XXXVI. 1.) Obſtare videtur L. 1. §. 2. D. de V. O quae tamen de ſtipulationum ſolennitate intelligenda eſt. Ord. Not. Maxim. §. 7. L. 17. D. de nov. et deleg. (XLVI. 2.)

(*e*) L. 16. D. ad SCt. Maced. (XIV. 6). L. 34. pr. D. mand. (XVII. 1.) vid. omnino *Wablii* progr. de conuentione quae ſilentio fit.

(*f*) L. 17. L. 108. §. 1. de V. O.

(*g*) L. 8. D. de O et A. L. 46. §. 2. et 3. D. de V. O. L. 7. pr. D. decontrah. E. V. (XVIII. 1.)

§. 4.

Diuisiones consensus.

Prouti illa animi declaratio vel vere i. e. per actus externos fit, vel nunquam intercedit, sed a lege fingitur consensum interueniſſe, qui non interuenit, saepe etiam propter furorem, infantiam, absentiam interuenire non potuit (*a*), consensus dicitur vel *verus* vel *fictus*. Ille vel verbis vel factis concludentibus declaratur, quo respectu in *expreſſum* et *tacitum* siue *praesumtum* abit, qui minime confundendus cum consensu ficto. Factum concludens vero, quod fundamentum taciti consensus constituit, illud vocatur, ex quo et circumstantiis tam antecedentibus quam subsequentibus vnice ille animus, de quo quaestio est, et nihil aliud concludi potest (*b*). Quodsi enim factum aliquod, ex quo consensus erui debet, plures interpretationes patiatur, quilibet est factorum suorum, sicuti etiam verborum, optimus interpres. Concurrente tamen suspicione, iuramentum purgatorium ab aduersario recte desideratur, quod non illa intentione, qua de agitur, factum commiserit (*c*).

(*a*) Tot. tit. I. de Obligat. quae quasi ex contr. nascuntur (III. 28.) L. 5. §. 1. L. 24. D. de O et A.

(*b*) arg. L. 2. §. vlt. et L. 3. 4. 27. §. 9. L. 57. pr. D. de pactis (II. 14.) L. 2. C. ibid.

(*c*) Carpz. Proc. Tit. XXI art. I. n. 22.

§. 5.

§. 5.

De tractatibus et punctatione.

Quoties conuentio aliqua ineunda, non statim paciſcentes in idem placitum conſentiunt, ſed praecedunt tractatus, qui nihil aliud ſunt, quam oblationes reciprocae acceptatione deſtitutae. Hi tractatus non obligant propter deficientem duorum in idem conſenſum, et exceptionem pariunt: *nudorum tractatuum* (*a*). Secundum Ius Romanum intra fines tractatuum ſubſiſtunt paciſcentes, qui quidem in eodem placito conuenerunt, ſed id, quod lex tanquam ſignum perfecti contractus v. g. traditionem, verba ſolennia etc. requirit, nondum adhibuerunt. Hodie tamen, propter vniuerſalem pactorum obligationem eiusmodi conuentio tanquam pactum v. g. de mutuando, de vendendo etc. obligat ad implendum, niſi quod paſſim immobilium alienationes aliique contractus Iuris in re translatiui ante confirmationem iudicialem expreſſe pro nullis habeantur. Cum tractatibus minime confundenda *punctatio*, quae ſumma capita contractus in ſcripturam poſtea redigendi continet, partium ſubſcriptione munitur, et omnibus numeris abſolutam conuentionem praeſupponit (*b*).

(*a*) Stryckii caut. contract. Sect. 1. cap. 6. §. 1.

(*b*) Stryck. ibidem vbi ſuadet clauſulam: und ſoll dieſe Punctation ſo lange bis ein ſolennes Inſtrument zu Pappier gebracht ad inſtar pleniſſimi contractus ad agendum vel excipiendum völlige Kraft

und Wirkung haben Sed hoc per se clarum; vtilius vero additur, si in scriptis contrahant et perfectionem contractus vsque ad absolutionem scripturae suspendere velint, vt ante extraditionem solennis instrumenti cuilibet recedere liceat.

§. 6.

De consensus contrariis.

Cum consensus in animi declaratione consistat, sequitur vt *intellectum* et *liberam voluntatem* habere debeat, qui consentire vult. Ratione intellectus consentire nequeunt: 1) *infans*, cuius nomine tutor omnia agit, ita vt secundum Ius Romanum ne quidem infanti, bene vero pubertati proximo, promitti queat (*a*); sed hodie valere putarem acceptationem promissi ferii a puero, qui fari naturaliter potest, factam, qua conditionem meliorem reddit (*b*). Ipse autem quod promittere nequeat per se clarum. 2) *Pupillus* et *minor* curatorem habens (bb). Hodie tamen non distinguuntur. Meliorem faciunt conditionem absque tutore vel curatore non vero deteriorem, imo contra gesta tutorum, etiam iudicialia, gaudent restitutionis auxilio. Minor vero maiori aequiparatur a) si maiorem se dixerit, et hac ratione alterum ignorantem deceperit, b) si iuramento firmauerit conuentionem, c) si veniam aetatis impetrauerit, et insinuauerit, quo casu tamen alienare nequit. (Iurisprud. extraiud. §. 155 seq.) 3) *Furiosus*, qui cum impetu demens est vel perpetuo

petuo vel ad tempus v. g. vehementia morbi. *c*) Illius curator omnia agit et hodie eius nomine hereditatem adire potest, quod ex sublato cretionum ritu euidens est. Tempore dilucidi interualli furiosus ipse agit, modo de hac furoris remissione satis constet, quem in finem Attestatum Medici praestantius est, quam depositio testium, vel praesumtio ex quibusdam actibus, qui sanam rationem prodere videntur. 4) *Mente captus* vbi eadem obseruanda. 5) *Agonizans*, qui tamen consentire valide potest, si integram mentem habeat, quod tamen in dubio non praesumendum, cum plerumque agonizantes mente destituantur (*d*). 6) *Alius qui morbi grauitate vel perpetuo vel ad tempus vsu mentis destituitur* (*e*). Ratione prioris eadem obtinent, quae de furioso diximus, intuitu posterioris consultius vsque ad reditum sanae mentis a negotio abstinetur, vel praeuio Attestato Medici contrahitur. 7) *Surdus* et *mutus* simul a natura talis, et qui mediante scriptura mentem sufficienter exprimere nescit, non consentit absque Curatore vel Rescripto Principis. Nihil autem obstat, quominus vel surdus vel mutus consensum impertire valeat (*f*); aut ipse interrogare aut interrogari et consensum nutu vel litteris sufficienter declarare potest. 8) *Coecus* rite consentit (*g*) quatenus de obiecto satis certioratur, alias curator ad hunc actum constituendus. Consultius tamen coram Notario et testibus vel iudice, vt omnis fraus praeclu-

 datur.

datur. 9) *Summe ebrius* (*b*) 10) *Dormiens* (*i*). 11) *Summe iratus* (*l*). Progredior *ad libertatis defectum*, dolo, metu, vi causatum. *Dolus* est propositum alteri nocendi. Ergo dolus bonus proprie non est dolus. Nihil interest an causam det contractui an incidat (*m*). Dolus absolutam nullitatem negotii b. f. efficit (*n*), in negotiis autem stricti Iuris exceptionem parit, siue dolus stipulantis adsit, siue res in se dolum habeat, nec renunciatione, quamuis iurata, in eodem instrumento deletur (*o*), cum nec canones permittant, vt iuramentum vinculum euadat iniquitatis. Ex interuallo autem dolo per modum constituti renunciari et hac ratione vitium consensus purgari potest (*p*). *Metus* est repraesentatio mali inferendi, quod alia ratione auerti non potuit, quam per consensum inique efflagitatum. An libertas mentis reuera per metum sublata sit, ex facto diiudicandum est, cum maxime personarum, ratione aetatis, sexus, valetudinis nec non circumstantiarum habenda sit ratio. Interim regula Iuris tenenda est: non quemlibet metum ad rescindendum contractum sufficere, sed eum qui salutis periculum aut corporis cruciatum continet (*q*), et in hominem constantissimum cadit. *Vis* est actus illicitus, quo ad aliter agendum nulla relinquitur occasio. Vis legibus permissa itaque actum minime vitiat (*r*). Purgatur tamen vitium metus et violentiae eodem modo, vt paulo ante diximus, quemadmodum etiam de re-

nun-

nunciatione eadem obtinent, quae in materia doli diximus. *Error* est confusio veri et falsi. In essentialibus ab vtroque commissus tollit negotium (*s*), non vero error in accidentalibus, quamuis laesio reparari debeat (*t*). Error vnius autem imputatur erranti, qui supine erravit (*tt*). Renunciatio etiam iniurata hic locum sibi vindicat, cum sit species laesionis cui renunciare licet (*u*).

(*a*) §. 9. I. de inutil. Stipulat. (III, 20.) L. 14. D. de Sponsal. (XXIII, 1) L. 18. C. de Iure delib. (XXIII, 8.) L. 41. D. de cond. indebiti (XII. 6.) L. 59. de O et A (XLIV. 7.) Hodie inter infantiae et pubertati proximum nullum discrimen ratione effectuum Iuris intercedit L. 1. D. de nouat. (XLVI. 2.) §. 3. I. quib. mod. toll. oblig. (III. 30.) L. 111. D. de R. I. L. 25. §. 1. D. quand. dies legat. cedat, (XXXVI. 2.) proinde vana est cautela Stryckii S. 1. c. 2. §. 3. nomine infantis ita contrahendum: Es verkauft Titius im Nahmen seines Pflegbefohlnen, nomine eius autem, qui infantiam egressus est: Es verkauft Meuius mit Beystand und Vollwort seines Vormundes Titii. Sed potius ad annum XXV vnice hac formula vtimur: Es verkaufet Titius als bestellter Vormund Weylandt Meuii nachgelassener Kinder.

(*b*) Proinde cautelae STRYCKII l. c. §. 6. abundant, vt praeuio donationis titulo res actualiter tradatur vel Notarius nomine Infantis stipuletur. Prius ad Ius antiquum pertinet, vbi donatio non titulis sed modis acquirendi accensebatur.

(*bb*) L. 3. C. de in int. rest. min. (II. 22).

(*c*) *Zachiae* Quaestion. Medico-legales. L. 11. Tit. 1. per totum.

(*d*) Carpz. P. 3. C. 5. D. 1. contrariam praesumtionem fouet.

(*e*)

(*e*) Quorum longum catalogum scripsit Zachiae l. c. vid. L. 27. C. de transact. (II, 4.) Sanus mente licet aeger corpore recte transigit.

(*f*) L. 22. D. de V. O. (XLV. 1.) L. 4. §. 1. D. de pact. (II, 14) L. 48 et 52. §. pen. D de O. et A. (XLIV. 7.) Obstare videtur L. 1. §. vlt. ibid. L. 1. pr. de V. O. sed ex natura stipulationis, quae sine verbis non contrahitur, explicandae sunt Ord. Not. Maxim. Pr. §. 7. it. tit. von Testamenten. §. 4.

(*g*) arg. L. 9. D. de adopt. (I, 7.) arg. Nou. 73 c. 8. argumento ducto ab Analphabeto.

(*h*) c. sane discimus, c. 15. qu. 1. c. 3. dist. 35, c. 14. X. de vita et honest. clericor. (III, I.) Prouerb. XXIII, 33. 34. Hos. IV, II. Inaudita est cautela STRYCKII S. 1. c. 2. §. 12. vt ebrio Curator constituatur, cum recedente crapula cum eo valide contrahi possit, et tantummodo in eo ebrietatis qualificatae statu pacisci nequeat.

(*i*) L. 1. §. 3. de acquir. l. omitt. possess. (XLI. 2.)

(*l*) L. 48. D. de R. I. arg. L. 3. D. de diuort. (XXIV. 2.)

(*m*) arg. L. 7. §. 11. D. de pact. L. 36. D. de V. O.

(*n*) L. 7. §. 7. et 9. D. ibid. L. 116. D. de R. I. L. 2. §. 8. D. de vi bon. rapt. (XLVII. 8) L. 15. D. de Jurisd. (II, 1.) L. 7. pr. D. de dolo malo (IV, 3.) L. 1. 4. 5. 8. 10. C. de rescind. vendit. (IV. 44.) L. 36. D. de V. O. Loco querelae nullitatis actionem ad interesse commendat STRYCKIVS Sect. I. c. 4. §. 10. cum tamen actio ad interesse plerumque maioribus incommodis obnoxia sit, quam querela nullitatis. An vero dolo aliquid factum sit, ex facto aestimandum est. L. 1. §. 2. D. de doli mali et met. except. (XLIV. 4.)

(*o*) L. 9. §. pen. de dolo malo (IV, 3.) L. 27. §. 3. D. de pact. (II, 14.) L. 17. pr. D. commodati (XIII. 6.) L. 1. §. 7. D. Depositi (XVI. 2.)

(*p*) Stryck. Sect. 1. c. 4. §. 4 et 9. c. 28. X de Iure-

Iureiur. (II, 24.) c. 5. C. 22. qu. 4. c. 18. seq. C. 22. qu. 5. c. 27. de R. I. in 6. c. 58. ibid. c. 1. X. quod met. causa L. 2. et 4. C. ibid. (II, 20.)

(*q*) Elegans exemplum est in L. 35 C. de transact. (II, 4.) L. 13 C. de transact. (II. 4) L. 4, 7. C. de his quae vi metusue causa. (II. 20.) L. 5. D. quod met. causa L. 2. §. 1. L. 3-9. D. ex quib. caus. mai. (IV, 6.) Vinculorum, seruitutis et carceris metus hodie non vbique restitutionem parit. Metus infamiae, reuerentialis, plane non sufficit. L. 6. 8. 10. C. de his quae vi met. caus.

(*r*) L. 3. pr. et §. 1. quod met. causa (IV. 2.) L. 1. C. de his qui propter metum Iud. (VII. 67.)

(*s*) L. 9. §. vlt. L. 10. 11. D. de contrah. emt. (XVIII, 1.) vbi virginitas in ancilla, cum in sexu erratum non sit, ad accidentalia refertur. L. 57. D. de O et A. L. 57. D. de pact. L. 83, §. 1. D. de V. O. §. 23 J. de inut. stip.

(*t*) L. 34. de contrah. E. V.

(*tt*) L. 15. §. 1. de contrah. E. V.

(*u*) Errori obuiam ire suadet Stryck. l. c. §. 8 per arbitratores, sed contra erroris naturam; cum partes falsum pro vero accipiant, ideoque non dubitent.

§. 7.

Definitio Iuris et obligationis.

Pergo ad alteram tituli partem. *Obligatio* est necessitas legalis alicuius rei praestandae (*a*). *Ius* in sensu, quo hic sumitur, est facultas legalis aliquem adigendi vt obligationi suae satisfaciat. Ius autem et obligatio sunt correlata, vbi ex vna parte adest obligatio, ibi ex altera, vt Ius adsit, necesse est. Idea obligationis tantum-

tummodo quadrat ad Ius ad rem (*b*). Vbi agitur de Iure in re, neque res neque persona proprie loquendo obligata est, sed Ius in re ipsam qualitatem rei constituit et rei inhaeret actiue et passiue. Inde ratio reddi potest, cur obligatio personam obligatam eiusque successorem non egrediatur, ius in re vero contra quemuis possessorem verum et fictum actionem admittat (*c*).

(*a*) pr. I. de Obligat. (III. 14.)
(*b*) L. 3. pr. de O et A.
(*c*) L. 25. pr. de O et A. L. vn. C. de alien. iud. mut. cauf. (II, 55.)

§. 8.

De diuisionibus obligationis et Iuris.

Obligationes I) EX FVNDAMENTO LEGALI diuiduntur *in mere ciuiles*, *mere naturales* et *mixtas* (*a*), II) EX FACTO QVOD OBLIGATIONEM PRODVCIT, in *mediatam* ex contractu, pacto alioque facto licito et *immediatam*, ex maleficio vel quasi, ex quasi contractu et immediate ex legis dispositione. III) EX OBIECTO in *obligationes dandi* et *obligationes faciendi* (*b*). Obligationes dandi rursus vel *genus* vel *speciem* pro obiecto habent (*c*). IV) Intuitu EFFECTVS: in *poenalem*, *rei persecutoriam* et *mixtam* et hae rursus in *diuiduam* et *indiuiduam* (*d*). Rei persecutoriae vero vlterius abeunt in obligationem *certi*, quid, quale, quantum continentem, quorsum etiam *opti-*

optimum refertur; et *incerti*, cui aequipollet *bonum*, *vsusfructus*, *partus* (*e*). Iuris autem, tanquam correlati obligationis, diuisiones sunt hae: 1) in perfectum et imperfectum, 2) praesens et futurum (*f*). Haec omnia cum satis nota sint, explicatione vberiori non indigent.

(*a*) L. 10 et 59. D. de O et A.

(*b*) De his vide c. 41. de R. I. in 6. L. 13. 15. C. de contrah. vel committ. stip. (VIII. 38.) vtiliter poena stipulatur §. vlt. I. de V. O.

(*c*) L. 54 de V. O.

(*d*) L. 2. §. 1. seq. L. 3. L. 4. §. 1. L. 72. pr. de V. O.

(*e*) L. 74 et 75 D. de V. O. §. vlt. I. ibid.

(*f*) L. 42. pr. de O. et A.

CAPVT II.

DE

PERSONARVM PACISCENTIVM HABILITATE CIVILI.

§. 9.

Casus negatiui.

Consensus natura et habilitate personarum naturali exposita, proximum est, vt ciuilem videamus qualitatem. Quilibet sollicitus esse debet de conditione eius, cum quo contrahit (*a*). Pacisci possunt omnes, qui non prohibentur. Huc pertinent: 1) pater familias et liberi in potestate eius constituti (*b*), 2) *fratres in potestate*

ſtate eiusdem patris conſtituti (*c*) vbi curator ad hunc actum conſtituendus. Si negotia iudicialiter ineantur, facile curatore caremus. 3) *Dominus et ſeruus* ſecundum Ius Romanum (*d*) non hodiernum, cum homines proprii neque rerum numero, neque expertes iuris contractuum apud nos habeantur (*e*). 4) *Bannitus* vel excommunicatus, 5) *Prodigus* ciuiliter talis, quoad bona (*f*), nequidem iurato (*g*). 6) *Debitor obaeratus*, cui adminiſtratio bonorum ademta (*h*). In ſpecie quoad immobilium adquiſitionem inhabiles ſunt: 7) *Iudaei*, quibus ex regula nequidem hypotheca in eiusmodi rebus, et quae iis aequiparantur, conſtitui poteſt. 8) *Peregrini* (*) 9) *Praefecti* in ſuis praefecturis (*i*) 10) *Eccleſiae* et pia corpora 11) *ciuitates municipales* et communitates (Iurispr. extraiud. §. 36). De iure Romano his acquirendi poteſtas negata non videtur (*l*). In his caſibus ius acquirendi per Reſcriptum principis impetrari debet. A conuentionibus negotiatoriis et quaeſtuariis repelluntur: 12) *Clerici* 13) milites (*m*). Ex ſuſpicione denique 14) *tutor et curator* cum pupillis et minoribus (*n*), 15) *Medicus cum* aegrotante (*o*), propter ſuſpicionem concuſſionis, quae tamen aliis argumentis elidi poteſt, non contrahunt valide.

(*a*) L. 19. de R. I. (*b*) L. 7. D. de O et A. L. 4. 11. D. de Iud. (V. 1.) L. 2. D. de contrah. emt. vend. (XVIII. 1.) STRYCKIVS ſuadet eman-

emancipationem S. 1. c. 2. § 20. ſed quod hoc conſilium non ſequamur, vel ipſa infrequentia emancipationum edocet. Separata oeconomia plane huc trahi non debet, quippe quae nihil commune cum emancipatione habet. Cum aliis filiusfamilias contrahit. L 39. D. de O et A. ſicuti etiam in peculio caſtrenſi vel quaſi L. 2. D. ad SCtum Macedonian.

(*c*) L. 38. D. de condict. indeb. (XII, 6)

(*d*) L. 21. §. 1. D. de pact.

(*e*) Heineccii Element. Iur. Germ. Tit. 1. §. 44.

(*f*) L 10. pr. D. de curat. furioſ. (XXVII, 10) L. 40. de R. I. L. 6. de V. O. Nec obſtat. L. 25. D. de Fideiuſſ. ex ratione L. 2. C. de fideiuſſ. min. (II, 24.)

(*g*) Stryck. S. 1. c. 2. §. 15. ſeq.

(*b*) L. 6. §. 7. quae in fraudem cred. (XLII, 8.) L. 6. D de V. O.

(*) Stat. Lub. Lib. I. Tit. 2. Art. 5.

(*i*) L. 62. pr. D. de contrah. emt. vend. (XVIII. 1.) L. vn. C de contract. iud. (I. 53).

(*l*) L 2. C. de diu. praediis vrb (XI, 69.) Quod ciuibus datur, ciuitati datum cenſetur L. 2. D de reb. dub. (XXXV, 4.)

(*m*) L. 50. D. de locat. cond. (XIX, 2.) L. 30. 31 et f. C. ibid. (IV, 65.) c. 3 et 5. X. de fidei.

(*n*) L. 1. 7. pr. § 1. D. de auct. et conſ. tut. (XXVI, 8.) §. 3 et vlt. I. ibid. (I, 21.) L 1. C. de in lit. dand. tut. (V 44.)

(*o*) L 9 C de Prof. et Med (X, 52.) L 3. D. de extraord. cognit. (L. 13.)

§. 10.

Quinam ad conuentionem concurrant.

Quodſi horum nihil obſtat, vlterius probe conſiderandum I) *vt nemo, niſi cui ius diſponendi*

nendi de re, iure vel obligatione competit, ad contractum admittatur (*a*), alias vocandi, qui interesse fundatum habent, et ad consensum, si id fieri potest, commouendi sunt. II) Qui non suo sed alieno nomine negotium inire vult, aut ipse fidem suam interponere aut mandatum speciale exhibere, vel praepositionem demonstrare debet (*b*). De voluntate autem ipsi soli significata non sumus solliciti. Quodsi autem proprio nomine contraxerit, absque allegatione mandati, ipse tenetur. De negotiis oeconomicis per famulos expeditis tenendum, herum inde actiue et passiue teneri, si per eiusmodi homines talia expedire solitus fuit (*c*). III) *Iure Romano in fauorem tertii*, nequidem correi stipulandi, simpliciter pacisci poterant (*d*), nisi pactum in rem conceptum vel tertii interfit, vel poena adiecta sit (*e*) quod pactum tamen hodie indistincte admittitur, cum ratio cesset, quod scil. per hominem liberum acquiri non possit. Denique IV) *in omnibus negotiis sedulo adhibendi et nominatim exprimendi sunt, qui negotio ex necessitate accedere debent* (*f*) *et sub qua qualitate consensum declararunt.* Quae autem plane ad negotium non pertinent personae, in instrumento sunt omittendae, ne per admixtionem plurium personarum postea interuentionibus, quasi eorum interfit, ansa praebeatur. Generaliter autem is, qui se obligat, *debitor*, qui alterum sibi obligat, *creditor*, vocatur (*g*).

(*a*)

(*a*) Arg. L. 1. D. de pact. dotal. L. 10. pr. D. de pact.

(*b*) L. 12-14. D de pact.

(*c*) L. 51 D. de ſolut. (XLVI, 3.) L. 10. in fin. et 11 D commodati (XIII. 6.) L. 12 §. 1. D. ibid. L. 20. D. ibid. Si debitores manumiſſo diſpenſatore Titii per ignorantiam liberto ſoluerint, liberantur §. 10. I. de mand. (III. 27.) L. 20. in fin. D. de praeſcr. verb.

(*d*) L. 17. §. pen. L. 27. §. 4. in fin. D. de pact. L 73 et 74 D. de R. I. §. 18 I. de inut. ſtipul. L. 11 D. de O et A. vid tamen L. 26. pr. Depoſ. (XVI. 3.) L. 3. C. de donat. ſub modo (VIII. 55) L. 7. C. de pact. conuent. (V. 14.)

(*e*) L. 21. §. vlt. D. de pactis L. 24, 25, 27. §. 1. ibid. L. 38 §. 17, 20, 22. L. 110 pr. L. 126 §. 2, L. 118 §. 2. de V. O. §. 4. et 19 I. de inut. ſtip.

(*f*) C. 29 de R. I. in 6.

(*g*) L. 10-12. de V. S.

§. 11.

Quatenus per maiora aliquid determinari poſſit.

Si plures ſint, qui commune ius habent, inter ſe vero diſſentiant, videndum, quid obtineat? Et diſtinguendum inter corpus aliquod, et inter plures conſortes, qui neque corporis neque collegii rationem habent. In rebus collegii vel corporis maiora vota concludunt, niſi agatur de intereſſe ſingulorum (*a*). Exceptionem conſtituit ius eundi in partes, in comitiis imperii vſitatum. Idem ius obtinere debet in omnibus illis caſibus, vbi collegium ita conſtitutum eſt, vt maiora ſemper obtinerent, quoties de praeiudicio reliquorum agitur. Sic in

ciuitatibus minoribus ſaepe plura opificia vnum tantum collegium efficiunt, quamuis membra vnius opificii numero ſuperent alterum opificium. Quodſi illi per maiora in horum praeiudicium aliquid concludere poſſent, omnis votandi libertas prorſus inutilis euaderet. Vota aequalia, quae ſub nomine calculi Mineruae veniunt (*b*), vel Praeſidis aſſenſu, vel Superioris deciſione, vel mediante transmiſſione actorum dirimuntur. Quodſi autem priuati, qui vt conſortes conſiderantur, diſſentiant, maiora regulariter nihil concludunt, ſed diſſentientis ius conſeruatur, modo excipias: 1) *pactum* maioris partis creditorum a Praetore confirmatum (*c*), 2) maiora, quae paſſim conſtitutionibus ſpecialibus approbata ſunt (*d*). 3 Maior pars heredum agit ad rem depoſitam ſingularem repetendam praeſtita tamen cautione (*e*).

(*a*) c. 29. de R. I. in 6.

(*b*) Crameri progr. calculo Mineruae ſuos terminos vindicans, ibique citt. Aut.

(*c*) L. 7. §. 19. L. 8. D. de pact. L. 8 C. de ceſſ. bon. (VII. 71.) L. 2 pr. D. de curat. bon. dand. (XLII, 7.)

(*d*) Stat. Hamb P. II. Tit. 13 von Schifs-Rhedern art. 233.

(*e*) L. 14. pr. D. depoſiti.

§. 12.

De correali obligatione.

Rei ſtipulandi vocantur, quibus vna eademque res vel idem factum, acceptatione media, pro-

promittitur. Ei qui ſemel egit, pecunia eſt offerenda non alteri (*a*). *Rei* autem *promittendi* ſunt, qui aliquid in commune promittunt. Correis ſtipulandi et promittendi factum vnius correorum prodeſt et nocet (*b*) ſicuti etiam exceptione vnius liberantur (*c*). In ſtipulationibus ſola interrogatio et reſponſio communis, etiam ex interuallo (*cc*), efficit correalem obligationem *actiue* et *paſſiue in ſolidum* (*d*), competit tamen beneficium diuiſionis Iure nouiori (*e*). Idem Iuris eſt in negotiis b. f. (*f*); per renunciationem tamen huius beneficii obligatio in cauſis diuiduis in ſolidum efficitur, quae in cauſis indiuiduis nullam vtilitatem habet, cum obligatio in ſolidum per ipſam rei naturam competat.

(*a*) L. 16. D. de duobus reis conſtit. (XLV, 2.)

(*b*) L. 5. C. de duobus reis ſtip. (VIII. 40)

(*c*) L. 10. D. de duob. reis conſtit.

(*cc*) L. 6. §. 3. L. 12. pr. D. de duob. reis conſtit. In dubio tamen viriliter obligati cenſentur L. 11. §. 1. ibid.

(*d*) Modo non impar ſit obligatio. L. 9. pr. D. de duobus reis conſtit.

(*e*) Nou. 99 c. 1.

(*f*) L. 9. D. de duob. reis conſt. (XLV, 2.)

CAPVT III.

DE REBVS QVAE OBIECTVM CONVENTIONIS CONSTITVVNT.

§. 13.

De obiecto negotiorum ciuilium.

Praeter consensum et personas etiam obiectum, de quo disponere cupimus, considerandum venit. Regulariter de omnibus rebus et factis pacisci licet, nisi prohibitio Legis id vetat, quod vel ex deficiente facultate de re disponendi, vel ex aliis causis specialibus factum inuenimus. Prius occurrit: 1) *in bonis feudalibus*, vbi consensus domini directi, et in feudo regulari antiquo, agnatorum, requiritur; 2) *emphyteuticariis* vbi secundum ius commune, tantummodo ad effectum Iuris protimiseos exercendi, denunciatio requiritur, et dominus intra duos menses se declarare tenetur; 3) *colonariis* vbi simpliciter domini consensus requiritur; 4) *ciuitatis municipalis*, vbi praeter consensum magistratus et eorum qui ciues repraesentant (*a*) Principis hodie consensu opus est; 5) *communitatis* vbi eadem obtinent; 6) *in rebus sacris et ecclesiasticis* aliusue pii corporis, vbi inter protestantes itidem Principis consensus requiritur; 7) *in rebus fiscalibus*, quae,

quae, nisi ad priuatum principis patrimonium pertineant, saepe ad consensum statuum adstringuntur; 8) in *causis salutem publicam concernentibus* priuatis nulla datur paciscendi facultas (*b*); 9) in bonis *Statuum prouincialium*, vbi praeter corporis etiam Principis consensus requiritur. Nobiles Imperii immediati ciuitatesque imperii ad consensum imperatoris non aeque sunt adstrictae; 10) *in re litigiosa*, actione reali mota, post citationem insinuatam, quatenus ius partis inde laedi possit (*c*); 11) in *bonis auitis*, vbi haec distinctio bonorum adhuc vsu seruatur, absque consensu heredum; 12) in *re aliena* vel circa factum alienum (*d*), sine consensu domini vel tertii. Obligatio tamen alterum daturum vel facturum valet, modo id agatur, vt in subsidium interesse vel poena praestetur, alias ad bona officia tantummodo interponenda obligatur (*dd*); 13) Valet tamen promissio: se effecturum, vt alter det vel faciat (*); 14a) in *re fideicommisso* obnoxia absque consensu fideicommissariorum (*e*); 14b) in re *testamento* vel *pacto* alienari prohibita (*f*), absque consensu eorum, quorum interest; 14c) Hodie praedia, quibus simul in catastro certa quantitas onerum vel seruitiorum imposita est, (die zusammengehörige Güter) quorum alienatio non solum prohibita, sed etiam alienata reuocari possunt, nulla praescriptione obstante (*ff*). *Posterius* obuium est 15) *in mercibus variis ex causis vetitis* (*Contrebande* Waaren). Si pro-

missor tantum eius rei commercium non habeat, ipsi nocet non stipulanti (*g*); 16) *in fundo dotali* (Iurisprud. extrai. §. 177. seq.) 17) *in rebus pupillorum et minorum* (ibid. §. 155.) 18) *in tigno iuncto*, ne vrbs ruinis deformetur (*b*); 19) in *hereditate viuentis* propter insidiarum metum, nisi is consentiat de cuius hereditate agitur (*i*) et in ea voluntate perseueret vsque ad mortem, quod vltimum hodie non obseruatur, quia apud nos quilibet sibi facultatem testandi per pactum adimere potest. Item in *pactis captatoriis* (*k*). 20) *Pactum de quota litis* ad litium redemtores comprimendos; hodie eiusmodi pactum ideo non valet, quia contra ordinationes Taxarum regulariter peccat, cum litium redemtores pene ignoti sint. 21) *Pactum de non refundendis litium expensis* (*l*), 22) factum *inhonestum et turpe* (*m*), 23) *fructus in herbis*, propter suspicionem vsurariae prauitatis (*n*), 24) *nomen* Christiani Iudaeo actiue et passiue cedendum (*o*), 25) *poena conuentionalis pactis dotalibus adiicienda* (*p*), 26) *fideiussio dotis* (*q*), 27) *pactum commissorium pignoris* (*r*), 28) *monopolium* et ne opus inchoatum ab altero artifice impleatur (*s*), 29) *Ius agnationis* (*t*), 30) *pactum quod stipulanti nullam vtilitatem affert*, idque eius nihil interest (*u*). 31) *Impossibilia* lege et natura talia (*v*), impossibilitas post moram interueniens non attenditur (*). 32) *Genus absque qualitate et quantitate*, nisi aliunde de eo constet, inuti-

inutiliter promittitur propter incertitudinem obiecti (*w*). 33) Ius monetandi et pactum de quota lucri (*x*). 34) *Res propria* (*y*) nisi sub conditione promittatur, et tempore conditionis existentis mea non sit (*z*) vel is qui proprietatem sine vsufructu habet, vsumfructum sibi stipuletur (*aa*); 35) Pactum patris cum filio super legitima I. querela inofficiosi (*bb*), 36) Venena mala non vero salubria (*cc*); sed etiam illa personis non suspectis vendi et tradi possunt (*dd*).

(*a*) L. 13. C. de transact. (II, 4.)

(*b*) L. 7. §. 14. L. 22. §. 4. L. 38. 42. D. de pactis Non obstat L. 52. §. 2. ib.

(*c*) tot. tit. D. de litig. (XLIV, 61) et C. (VIII, 37) Nou. 112. c. 1. STRVVII Exercit. 46 Th. 51.

(*d*) t. t. C. de rebus alienis non alienandis (IV, 51.) L. 38 §. 2 et 4 L. 79. §. 1. D. de V. O. §. 21. I de inut. stip. L. 65. D. de fidei. (XLVI, 1). Aliquando tamen absque poenae adiectione obligat ad interesse L. 81 L. 83 pr. de V. O.

(*dd*) L. 38 pr. §. 1-3. L. 67. §. 1. i L. 97. §. 1 D. de V. O.

(*) §. 3. I. de inut. stipulat.

(*e*) L. 11 C. de transact. L. fin. §. 2. C. com. de Leg. (VI. 43.)

(*f*) L. vlt. C. de reb. alien. non alien.

(*ff*) Inspiciendae sunt constitutiones prouinciales vid. etiam L. 42. D. de pactis.

(*g*) L. 34 D de V O.

(*h*) §. 29 I. de R. D. (II, 1.) L. 98 in fin. D. de solut. (XLVI, 3.)

(*i*) L. vlt. C. de pact. (II. 3) L. 4. C. de inut. stipulat.

(*k*) L. 61 D. de V. O.

(*l*) L. 53, D. de pact.

(*m*) L. 27. §. 4 D de pact. L. 26, 27. pr. 123. D. de V, O. c. 69 de R. I. in 6.

(*n*) R. Pol. Ordnung de anno 1548. et 1577. Tit. 19.

(*o*) R. A. de 1551 §. 78-80. R Pol. Ordn. de 1577. Tit. 20. §. 4.

(*p*) L. vlt. C. de ſponſal. in fin. (V, 1.)

(*q*) t. t. C. ne fideiuſſ. dot. dentur (V, 20.)

(*r*) L. 3. C. de pact. pign. (VIII, 35.)

(*ſ*) L. vn. C. de monop. (IV, 59.) R. Pol. Ordn. de 1577. Tit. 18.

(*t*) L. 34. D. de pactis.

(*u*) L. 7. §. 3 et 4. L. penult. D. de pact. L 8. §. 6. D. mand. (XVII, 1.) Arg. L. 8 D. ſi quis caut. (II, 11.) L. 15. D. de ſeruitut. (VIII, 1.) L. 58. D. de V. O. (XLV, 1.) L. 98. §. 1. ibid. e. g. qui ſuam rem, quam ſuam eſſe ignoraſſe uit, ſtipulatur.

(*v*) L. 35. pr. §. 1 de V. O. L. 69. ibid. L. 97. pr. ibid. c. 6. de R. I. in 6.

(*) *Mevius* P. V Dec. 45. *Brunnemann* ad L. 5. D. de R. C.

(*w*) L. 75. 94, 115, pr. de V. O.

(*x*) Kayſerl. Commiſſ. Decret de 5. Sept. 1667. in T. II. Conſt. Imper. P. IV. p. 52. Müntz Ordn. de 1559. §. 174.

(*y*) L. 29. §. 1. D. de V. O. L. 82. D. ibid.

(*z*) L. 31. D. de V. O.

(*aa*) L. 56 §. 6. D. de V. O.

(*bb*) L. 35. §. 1. C. de inoff. teſtam.

(*cc*) L 35. §. 2. D. de contrah. E. V.

(*dd*) Art. 37. C. C. C.

§. 14.

De obiecti cauta determinatione.

Quodſi obiectum, de quo conuentio ineunda, ſub prohibitionibus §. anteced. notatis non comprehenſum eſt, ſumma cura obiectum ita determinari debet, vt poſtea lis ſuper extenſione vel reſtrictione obiecti oriri nequeat, quo ipſo ſimul erroris exceptio eliditur. Hac ratione

ne autem debite determinatur obiectum, si omnes notae characteristicae tam rei principalis quam omnium accessoriorum seu pertinentiarum addantur, quibus res, de qua quaeritur, ab omnibus aliis, etiam simillimis, distingui absque difficultate possit.

CAPVT IV.

DE

DIVISIONIBVS NEGOTIORVM.

§. 15.

de obligationibus immediate ex lege descendentibus.

Absolutis, quae essentiam negotiorum constituunt, nunc diuisiones videndae sunt. Omnes obligationes, et quae iisdem respondent iura, descendunt vel *immediate ex lege* (*a*), absque vllo consensu, neque expresso neque tacito, quamuis factum, tanquam conditio sine qua non, requiratur. Immediata legis dispositio est fundamentum 1) obligationum quae quasi ex contractu nascuntur (*b*), 2) condictionum, 3) poenarum factis illicitis scriptarum (*c*), 4) actionum in factum ex aequitate. Quia autem nobis tantummodo cum negotiis ciuilibus, expresso consensui innixis, res est, has obligationes legales immediatas indicasse sat erit. Altera obligationem causa atque fundamentum est consensus.

(*a*)

(*a*) ICti Romani in diuidendis obligationibus ſibi ipſis non ſatis conſtant. Miſſis itaque hiſce obſcuris diuiſionibus, quae videre ſunt apud Weſtenberg de cauſis obligationum Diſſ. II. hanc diſtinctionem, quae ex natura obligationum deſumta eſt, praeferre malui.

(*b*) L. 5. D de O. et A Quorum fundamentum eſt fictus non tacitus conſenſus L. 4. D. de pactis (II, 14.) Fictio Legis immediatam ex L. deſcendentem obligationem fundat.

(*c*) Praeſumtus quidem conſenſus regulariter pro fundamento allegari ſolet, ſed falſo; Hic enim conſenſus per proteſtationem eliditur, qua tamen delinquens poenam promeritam effugere nequit. Rectius poena pro neceſſaria conſequentia facti illiciti accipitur, et ita dubitari amplius nequit, obligationes de quibus loquimur, immediate ex lege eſſe, quamuis factum criminoſum tanquam cauſa ſine qua non adeſſe debeat. Inde eſt, quod in L. 4. *D.* de Obl. et Act. (XLIV, 7.) dicatur, re tantummodo conſiſtere obligationes ex maleficio; obligationes vero ex contractu conſiſtere non tantum re, ſed etiam verbis et conſenſu. Vide etiam L. 25. §. 1. L. 52. §. 5. D. ibid.

§. 16.

De obligationibus mediatis ex conſenſu vnilaterali.

Quoties ex conſenſu vero et expreſſo obligatio deriuatur, neceſſe eſt, vt is, qui ſe obligare intendit, voluntatem ſuam declaret, alter vero qui Ius ex iſta voluntatis declaratione acquirere cupit, eandem acceptet (*a*). Ante non eſt *duorum in idem placitum conſenſus* ſed nudus tractatus, obligationem non inducens et

pro

pro lubitu reuocabilis. Vltimae voluntates, modo donationem mortis cauſa exceperis, quae propter acceptationis neceſſitatem inter vltimam voluntatem et pactum fluctuare dicitur (*b*), conſtant ex ſolius diſponentis voluntate non acceptata, vel ſaltim eo fine, vt acceptetur, et ius perfectum inde naſcatur, non prolata, ex quo tam de earum reuocabilitate, quam etiam de vero ſenſu veriſſimi axiomatis: quod nemo ſibi ipſi (h. e. per ſolitariam voluntatis declarationem non acceptatam) facultatem teſtandi adimere queat (*c*), ratio reddi poteſt haud difficulter. Exceptio ab hac regula latet in *pollicitatione* et *voto* vbi voluntas ſolitaria non acceptata ex religionis vel rei publicae fauore obligat (*d*).

(*a*) L. 55. D. de O. et A. (XLIV. 7.)

(*b*) §. 1. I. de Donat. (II, 7.)

(*c*) L. 22. D. de Leg. 3. L. 6. §. 2. D. de Iure Codicil. (XXIX, 7.)

(*d*) t. t. D. de pollicitat. (L. 12.)

§. 17.

De obligationibus ex conſenſu geminato et quidem de pactis.

Voluntas ab vtroque latere in idem placitum declarata dicitur generali ſignificatu *pactum*, *pactio*, *conuentio* (*a*). Summa diuiſio in *nudum* et *non nudum* concepta eſt. Illius obligationem quoad agendi Ius, Romani, ex ſingula-

gulari ſtatus publici ratione, negarunt, conceſſa tantummodo excipiendi virtute (*c*). Pacta *non nuda* quorum nomine veniunt: pacta *legitima*, *praetoria et adiecta* non ſolum exceptionem ſed et actionem producunt. *Legitima* ſunt quibus Lex (*c*); *praetoria* (*d*) quibus Praetoris Edictum; *adiecta* (*e*) quibus contractus b. f. cui in continenti adiiciuntur, et quaſi eiusdem partes ſunt, obligationem quoad actionem indiderunt. Sed hodie hae diſtinctiones vel ideo vſu deſtituuntur, quia ex omni pacto licito et honeſto valida naſcitur obligatio. Porro pacta, prout vel ad ſolos paci centes adſtringuntur vel ad heredes et fideiuſſores extenduntur, in pacta in *rem* (*f*) et in *perſonam* concepta, ſed absque neceſſitate (*g*), diuiduntur. Vtilior eſt diuiſio in pactum *expreſſum* et *tacitum*, quorum illud expreſſo conſenſu innititur. hoc *factum concludens* praeſupponit, ex quo nihil aliud quam conſenſus concludi poteſt (*b*).

(*a*) L. 1. §. 2 ſeq. D. de pact. (II, 14.)

(*b*) L. 7 §. 4 ibid. L. 1 C. de pact. conv. (V, 14.)

(*c*) L. 6. ibid. quorſum referuntur caſus in L. 30. D. de vſur. (XXII, 1.) L. 5. §. 1. L. 7. D. de foen. naut. (XXII, 2.) L. 12. C. de vſur. (IV, 32.) L. 6 C. de dot. promiſſ. (V, 11.) Nov. 136 c. 4. L. 35 §. vlt. C. de donat. (VIII, 54) item varia pacta liberatoria L. 17 §. 1. et 14. in f L. 27. §. 2 et 4. D. de pactis.

(*d*) Exempla ſunt pactum *hypothecae* L. 17 §. 2 de pact. *Conſtituti* L. 1 D. conſt. pec. (XIII, 5.)

(*e*) L. 7. §. 5 et 6 D. de pact. L. 13. C. ibid. (II. 2.) Id probe animaduertendum, pacta adiecta nihil

nihil contra *eſſentialia* contractus continere debere, *naturalia* vero iisdem ſubiacere. L. 11 §. 1. D. de reb. cred. (XII, 1.) L. 45. D. depoſ. (XVI, 3.) L. 29. §. 2. D. pro ſocio (XVII, 2)

(*f*) L. 7. §. 8. L. 17. §. 5. L. 21, L 23, 26, 27. §. 10 L. 28 §. 2. L. 40. pr. L. 57. §. 1. D. de pact. L. 13. C. de contrah. et committ. ſtipulat. (VIII. 38.)

(*g*) Nov. 4. c. 1. Omnia enim ex mente paciſcentium diiudicanda ſunt. Singularis eſt deciſio L. 32. D. de pactis et cum L vlt. ibid. pugnat.

(*b*) L. 2 pr. D. de pact.

§. 18.

De contractibus eorumque ſpeciebus.

Contractus Romanis ſunt vel *veri* vel *obligationes quae quaſi ex contractibus oriuntur*, id eſt quandam cum contractibus ſimilitudinem habent, licet contractus non ſint. *Veri* ſunt conuentiones, quae legale obligandi fundamentum, formam conuentionis, et formulam actionis habent. Quodſi contractus nomen ſpeciale, et quod magis, formulam actionis determinatam (*a*) habent, et implemento nondum ſecuto obligant, vocantur *nominati*; ii vero, qui nomen ſpeciale actionisque formulam non habent, nec aliter, niſi ſecuto implemento, firmiter obligant, conceſſa ſcil. eousque poenitendi facultate, *innominati* voocantur, cuius diſtinctionis vſus, quoad poenitentiam, nomen contractus, et formulam actionis hodie nullus eſt. Nominati

ite-

iterum in *reales*: mutuum, commodatum, depositum, et pignus; *verbales*: stipulationem scil. *literales*, contractum nominum, et *consensuales* abeunt, quorum numero sunt: mandatum, societas, Emphyteusis, locatio-conductio et emtio-venditio. Innominatorum contractuum species sunt: do vt des, do vt facias, facio vt des, facio vt facias, aestimatorius et quoties dubitatur, qualis contractus initus sit, qualisue formula accommodari debeat (*b*).

(*a*) In hac formula actionis potissima collocata est differentia nominatorum contractuum ab innominatis L. 7 §. 1 D. de pact.

(*b*) L. 1 D. de aestimatoria (XIX, 3.) L. 17. pr: et 24 in fine D. de praescr. verb. (XIX, 5.)

§. 19.

De contractibus certi et incerti.

Si obiectum contractus statim ab initio ita determinatur, vt constet, quid, quale quantumue debeatur, obligatio certi (§. 8) et condictio certi l. si certum petatur, inde oritur, ad quam qualitatem Romani ratione formulae sedulo respexerunt. Olim poena plus petitionis potissimum hisce obligationibus accommodata fuit, id quod hodie in tantum adhuc vsu seruatur, in quantum poenae plus petitionis adhuc vsu frequentantur. Porro iudex in hisce obligationibus certam ferre debet sententiam, et arbitrium exulat. Obligatio incerti sua natura istas deter-

determinationes non admittit, et ſaepe mediante actione vniuerſali, generali aut arbitraria determinari debet, quid praeſtandum ſit.

§. 20.

De contractibus ſpei vel aleae.

Contractus ſaepe ſpem vel aleam continent, de quibus ſingularia notanda: 1) quod ſi ſpes fallat, nemo de laeſione conqueri poſſit, nec accurata proportio deſideretur. 2) Quod ii ab eiusmodi contractibus abſtinere debeant, qui adminiſtratorum iure aeſtimantur. Celebratiora huius generis negotia ſunt: Sponſio, olla fortunae, Aſſecuratio, Bodemeria, contractus vitalitius, emtio ſpei ſub varia ſpecie (*a*).

(*a*) L. 8. §. 1. D. de contrah. E. V.

§. 21.

De contractibus b. f. et ſtricti Iuris.

Vexatiſſima eſt diſtinctio in contractus *bonae fidei* ſ. Iuris gentium, et *ſtricti Iuris* ſ. Iuris ciuilis, quae potius per exempla, quam per certum aliquod principium explicari ſolet, quod tamen inconcinnum. Decipiuntur plurimi per Iuſtinianum (*a*) et ad bonae fidei contractus tantummodo referunt: emtionem venditionem, locationem-conductionem, negotiorum geſtionem, mandatum, depoſitum, ſocietatem, tutelam, commodatum pignus, et contractus

innominatos. Contractus stricti Iuris nihil aliud sunt, quam *contractus, qui cum solennitate ciuili* i. e. *mediantibus solennibus verbis* (*b*) vel *mediante solenni scriptura contrahuntur, et in quibus nihil aliud, siue aequum siue iniquum, attenditur, quam quod solennia verba vel solennis scriptura continet.* Pertinent itaque solummodo ad hos contractus: stipulatio et contractus nominum (*c*). Hi contractus sunt accessoriae qualitatis (*d*) proinde quilibet contractus bonae fidei in contractum stricti Iuris transmutari potest (*e*), et tantum fideiussio, acceptilatio, nouatio, stipulationem requirit; Nam stipulationes praetoriae et Iudiciales non ad materiam contractuum, sed ad modum procedendi pertinent (*f*). Bonae fidei contractus vero sunt, *qui absque solennitate celebrantur et in quibus omne id consideratur, quod aequitati respondet.* Huc itaque omnes reliqui contractus pertinent, qui in Iure nostro occurrunt, praeter eos, quos ad stricti Iuris contractus retulimus. Romani optimum finem, certitudinem firmitatemque nempe negotiorum, pro scopo huius diuisionis habuerunt, sed misserrime luserunt in mediis ad hunc finem tendentibus. Cum vero hodie neque solennem verborum neque solennem litterarum obligationem agnoscamus, per se patet, hanc distinctionem plane extra vsum, omnia negotia vero bonae fidei esse, proinde in proprietatibus contractuum stricti iuris non moror. Caue interim

ne

ne confundas, vti ſaepius inepte fit, contractum ſtrictae interpretationis et ſtricti Iuris; et ne effectus ſtricti Iuris ad negotia noſtra b. f. trahas, quaſi eadem aeque fortiter obligent ac quidem negotia ſtricti Iuris romana, quo nihil falſius cogitari poteſt; obligatio efficax quidem naſcitur, ſed non illa mere ciuilis, aequitatis excluſiua, quae ſtricti Iuris dicitur. Porro caueas, ne cambialem obligationem, quae tantummodo paratiſſimae executionis eſt, ad ſtricti Iuris contractus referas. Nec minus ſtricti Iuris obligatio eſt, quam Iuſtinianus in locum veteris nominum contractus ſubſtituit (*g*); Rectius praeſcriptionem exceptionis non numeratae pccuniae nominaueris, quae, ex natura omnium praeſcriptionum extinctiuarum, Ius excipiendi, ſiue verum ſiue falſum, excludit. Quod ſi probe ponderetur, non admitteremus probationem non numeratae pecuniae elapſo biennio (*h*).

(*a*) §. 28. I. de act. (IV, 6.) Errores communes optime refutauit BOEHMERVS in D. de fund. vſur. pec. mutuat. et in Tr. de act. S. 1. c. 3. §. 12-46.

(*b*) §. 1. I. de V. O. (III. 16.) Haec ſolennitas autem ſublata et iure nouiori L. 10 C. de cont. ſtip. (VIII. 38.)

(*c*) §. vn. I. de lit. obligat. (III, 22.)

(*d*) pr in fin. I. de V. O § 2. I. quib. mod. toll. obligat. (III, 30.) PAVLVS L 5 ſent. 7. §. 7. THEOPH. Paraphr. L. 3 tit. 23.

(*e*) Cic. de offic. Lib. III.

(*f*) tot. tit. I de diuiſione ſtipulat. (III, 19.)

(*g*) §. vn. I. de lit. obligat. (III, 22)

(*b*) ibid. L. 8 et 14 C. de non num. pec. (IV, 80)

§. 22.

De contractibus vnilateralibus et bilateralibus.

Contractus porro diuiduntur in *vnilaterales*, *et bilaterales* (*a*). *Illi* dicuntur vbi ex vno tantum latere adeſt *obligatio principalis* in conuentionem deducta, licet *per accidens* obligatio ad indemnitatem oriri poſſit, quam actione *contraria*, principalem vero obligationem, *directa*, perſequimur. Huc pertinent omnes contractus reales, item ex conſenſualibus mandatum. *Bilaterales* (Synallagmata) autem vocantur: vbi ſtatim ab initio contractus duplex ex vtroque latere, eaque *principalis*, contrahitur obligatio (*b*), proinde etiam *directae* ſunt actiones, quae vtrinque competunt. Horum numero ſunt omnes conſenſuales, (excepto mandato) et innominati contractus. Effectus Iuris huius diſtinctionis ſunt: 1) In bilateralibus contractibus requiritur exacta proportio inter vtramque praeſtationem, alias legitima remedia de reparanda laeſione competunt, ſecundum intentionem paciſcentium. 2) Ad agendi Ius (non ad perfectionem contractus) pertinet, vt implementum ex parte actoris ſit ſecutum, alias obſtat exceptio non adimpleti contractus (*c*) ab actore probanda, imo a iudice ſupplenda ex officio (*), cum ipſum Ius agendi in theſi reſpiciat. Inde etiam fluit, 3) vt cambialiter vel executiue ex contractibus bilateralibus aliter agi non poſſit, niſi implementum

tum ſtatim probetur. 4) Bilaterales contractus ſemper ſunt oneroſi, vnilaterales regulariter gratuiti, vbi tamen honorarium admittitur, quippe quod neque conuentione determinatur, neque proportionem exactam habere debet, et naturam contractus haud mutat.

(*a*) L. 1. §. 3. D de pact. L. 1. D. de O et A. §. vn. I. de Obl. ex conſ. (III, 23.) pr. I. de auct. tut. (I, 21.)

(*b*) L. 7. §. 2. D. de pactis L. 19. D. de V. S.

(*c*) L. 25. D. de A. E. V. L. 5. §. 4. D. de dol. mali et met. exc.

§. 23.

De contractibus oneroſis et gratuitis.

Contractuum in vnilaterales et bilaterales diuiſio alteram producit partitionem in oneroſos ſc. et gratuitos. Hi ſemper vnilaterales ſunt per ipſam beneficii naturam, quod nulla neceſſitate cogente confertur. Illi modo ad vnilaterales, modo ad bilaterales pertinent, prout mutuae adſunt ab initio praeſtationes vel non. Gratuitarum conuentionum ob oneroſis diuerſitas per totum Ius et quidem varia ratione ſe extendit, et intuitu euictionis, laeſionis, culpae praeſtationis conſpicua eſt.

§. 24.

De contractibus acceſſoriis et adiectitiae qualitatis.

Hactenus de contractibus, qui per ſe ſubſiſtunt. Nunc admonendi ſumus, quosdam vel

acceſſoriae vel *adiectitiae qualitatis* eſſe; *Illi* contractui principali, per ſe iam ſubſiſtenti, maioris *ſecuritatis* cauſa adiiciuntur; quo reſpectu veniunt a) contractus pignoris, b) pactum praetorium hypothecae, c) fideiuſſio, d) conſtitutum debiti alieni, e) mandatum qualificatum. Hi contractus praeſupponunt debitum principale, quo deficiente, vel ex poſt ceſſante, corruit etiam acceſſoria obligatio (*a*). Contractuum vero adiectitiae qualitatis nomine veniunt: a) Stipulatio, b) contractus nominum apud *Romanos*, hodie c) cambium improprium. In hiſce contractibus nouatio circa modum obligandi ſemper obuia eſt, non vero in prioribus.

(*a*) arg. L. 1. D de V. O. (XLV, 1) L. 43. nou. (XLVI, 11.) L. 6. D. de ſolut. coll. cum L. 127. D. de

§. 25.

De contractibus in ſcriptis celebratis.

Contractus ex regula praeter conſenſum legitime declaratum, ſcripturam non deſiderant(*a*) niſi *Lex* vel *ſpecialis conuentio* eandem exigat. *Priori* reſpectu a) contractus nominum, b) emphyteuſis eccleſiaſtica, c) contractus cambialis, et d) paſſim nouioribus conſtitutionibus prouincialibus, contractus ruſticorum, e) hypotheca (*b*), f) in caſu Nov. 97. c. 4. ſcripturam ad eſſentiam contractus abſolute deſiderant, quia contractus ſub litera a, d, et e notati iudiciali con-

confirmatione indigent, quae inſtrumentum praeſupponit, proinde generalis regula ſtruenda eſt: quicunque contractus confirmationem deſiderat, ille etiam in ſcripturam redigendus eſt. b) Analphabetus in ſcriptis aliter non contrahit ſuper negotio alicuius momenti, quam adhibitis quinque teſtibus (*c*). *Poſteriori* vero conſideratione requiritur expreſſa partium conuentio; vt contractus ante pro perfecto haberi non debeat, quam ſcriptura comprehenſus ſit, nec ſufficit pepigiſſe, vt in ſcripturam rediga-tur, cum haec in dubio tantummodo probationis gratia accedere praeſumatur. Quodſi itaque conſenſus ad perfectionem ſcripturae reſtrictus ſit, quidquid agitur, intra fines nudorum tractatuum ſubſiſtit (*d*), quo nomine etiam tunc venit: Die punctation, quod ſecus, ſi ſcriptura tantummodo probationis gratia placuit, quia conſenſus perfectus et purus iam adeſt, in tantum, vt ex tali punctatione poſitis terminis habilibus, executiue agi poſſit, nec correctiones, alias fidei inſtrumenti nociuae attendantur, quippe quae in eiusmodi inſtrumento vix euitari poſſunt. Regulariter tamen requiritur inſtrumentum extenſum et non ſufficit charta blanca, niſi haec omnia capita ſummatim comprehendat, quae ad contractum requiruntur. Nunquam vero ſufficit charta blanca in teſtamentis, in cambio et contractibus confirmationem iudicialem deſiderantibus. Suſpicione non caret charta blanca, ab eo eaue confecta, qui quaeue

negotiorum ciuilium ignarus est, vt foemina, rusticus etc. Subscriptio enim non nisi contractu praelecto obligat et ad ignorata non trahitur.

(a) L. 2 et 38, 52. §. 9 D. de Oer A (XLIV, 7.) L. 41) de pign et hypoth.
(b) Nou. 130 c 5.
(c) Auth. sed nouo Iure C si cert. pet. (IV. 2) Nov 73 c. 8.
(d) Ord. Not. Maxim. §. 11. pr. I. de emt. et vendit.

§. 26.

De contractu primo et renouato.

Potissimum in contractu feudali, emphyteutico, censitico et coloniae perpetuae obtinet, vt a primi contractus placitis sine mutuo consensu recedi non possit, sed totidem fere posterior contractus constare debeat verbis, imo hodie in gratiam rusticitatis saepe ordinationibus specialibus praescriptum, vt rusticis noui nihil in contractibus eiusmodi continuatis imponatur, et a primo contractu, ne quidem consentiente rustico, recedatur, cum variis illicitis modis consensus elici queat. Renouatio locationum conductionum temporalium saepe expresse fit, sed cum hic contractus tempore praefinito elapso in totum expiret, mutationes omnino fieri possunt, cum nouus contractus sit, quamuis sufficiat, vt priori contractui subiiciatur tantummodo clausula subscriptione muniendo: Dieser Contract ist auf anderweite 6 Jahre nach Verfliessung der erstern, verlängert worden.

§. 27.

§. 27.

De contractibus iuris in re et ad rem translatiuis.

Contractus alii ſunt *iuris in re translatiui*, *alii Ius ad rem transferunt.* Huius diſtinctionis vſus in ſequentibus ſe exſerit: 1) Is tantummodo ius in re transferre poteſt, qui de re diſponendi facultatem habet liberam (*a*); Nemo enim plus iuris in alterum transferre poteſt, quam ipſe habet. 2) Ius in re per ſolum contractum non acquiritur, ſed traditio vera vel quaſi accedat neceſſe eſt (*b*), exceptis α) ſeruitutibus negatiuis, β) acquiſitis per vltimam voluntatem, γ) iure hypothecae, δ) adiudicatis in iudiciis diuiſoriis (*c*). 3) Contractus, quibus ius in re transferri debet, hodie confirmatione iudiciali indigent (Iprud. extrai. §. 34). Deinde contractus, de quibus dicimus, ſunt vel *dominium* vel *alius iuris in re translatiui*. *Illi* ſunt vel *principaliter* (ex principali nempe intentione) vel *accidentaliter* tales. Ex principali intentione transfertur dominium a) *plene* 1) in emtione venditione, 2) permutatione, 3) in contractu innominato do vt des et do vt facias, 4) mutuo, 5) quaſi vſufructu, 6) donatione; vel b) *minus plene* 7) in feudo, 8) emphyteuſi, 9) dote, 10) ſuperficie. De contractu aeſtimatorio anceps eſt quaeſtio. *Accidentaliter* alio negotio concurrente transfertur dominium in Societate, in contractu Socidae,

vbi aeſtimatio venditionis gratia adiecta, et reſtitutio in genere conuenta eſt (*d*). Effectus iuris ſunt: 1) Hi tituli tantummodo ſunt habiles ad transferendum dominium, proinde etiam ad praeſcriptionem (*e*), non vero tituli dominium non translatiui, niſi cauſa poſſeſſionis mutetur (*f*). 2) Traditio animo dominium transferendi fieri debet (*g*) et ſemper naturam tituli ſequitur, proinde alienatio pacto prohibita translationem dominii impedit (*gg*). 3) non valet pactum, ne dominus rem ſuam alienet, niſi paciſcentis interſit, et in fauorem eius concipiatur (*b*).

(*a*) Quoad ius ipſius poſſidentis durat, eatenus de hoc poſſeſſionis et fruendi iure diſponere valet, ita tamen, vt reſoluto iure dantis reſoluatur ius accipientis vid. L. 12. in fine L. 19 §. 1. de reb cred. (XII, 1. L. 56. §. 2. de fideiuſſ. (XLVI, 1. L 9 § vlt. de donat. (XXXIX, 5.) L. 13. §. 2. de fund. dot. (XXIII, 5.) L. 1. §. 3. de rer. permutat. (XIX, 4.)

(*b*) L. 20 C. de pact. (II, 3.) L 6. C. de hered. vel act. vend. (IV, 39.) L. 3 C de his qui a non dom. (VII, 10.) L. 28. D. de V. O. (XLV, 1,)

(*c*) BOEHMERI Introd. in Ius Dig. L. 41. tit. 1 §. 43. Heineccii Inſtit Lib. II. tit. 1 §. 339.

(*d*) vid Hert. de convent. dom. translat. §. 3.

(*e*) Arg. titt. D. pro ſoluto, pro emtore &c. L. 1 C. comm. de vſur. (VII, 30.) §. 35, 40. I. De R. D. (II, 1.)

(*f* L. 33 §. 1 D. de vſurpat. et vſucap. (XLI, 3.) L. 2 C. de praeſcr. 30. vel 40 annor. (VII, 39.) L. 2. §. 1 pro hered. (XLI, 5)

(*g*) L. 55. D. de O et A. (XLIV, 7.) Error in titulo non obeſt. L. 36 D. de acq. rer. dom. (XLI, 1)

(*gg*) L. 7. §. f. D. de diſtr. pign. L. fin. C de reb. al. non alien. L. 3. C. ſi manc. ita ven.

(*b*) L. vlt. D. de pactis. L. vlt. C. de reb. alien. non alien. (IV, 51.)

§. 28.

De contractibus infamantibus.

Contractus infamantes ſiue famoſi, qui etiam contractus amicorum appellantur, ſunt illi, in quibus is, qui in actione directa propter dolum, non latam culpam condemnatur, infamia notatur, excepta actione mandati contraria, quae, dolo concurrente, itidem infamat (*a*). Sed hodie poena infamiae grauiores effectus producit, ac apud Romanos, proinde vſu vix ſeruatur.

(*a*) §. 2. I. de poenis temere litig. (IV, 16.) L. 1. L. 6. §. 5. D. de his qui not. infam. (III, 5.)

§. 29.

De contractibus puris et reſtrictis.

Contractus in *puros* et *conditionales*, ſub *modo* et *in diem* conceptos abire tralatitium eſt (*a*). In dubio contractus purus eſt praeſumendus. Quodſi tamen conſenſus, ab initio per conditionem, diem, modum vel expreſſe vel tacite (*b*) reſtrictus ſit, voluntati partium ſtandum eſt. Conditio, modo ſit poſſibilis (*c*) natura et lege, (impoſſibilis enim, ſecus ac in vltimis voluntatibus, vitiat totum actum (*d*):) caſua-

ſualis et mixta, ſuſpendit obligationem et actionem, ita vt dies nec cedat nec veniat, poteſtatiua vero, in qua tertius comprehenſus, pro impleta habetur, ſi non per eum ſtet, quominus impleatur (*e*). Exiſtens conditio retrotrahitur ad initium actus tam in vltimis voluntatibus quam contractibus (*f*). Dies incertus pro conditione eſt (*g*); Dies certus vero vel tanquam terminus a quo vel tanquam terminus ad quem adiicitur. *Illo* caſu dies quidem cedit, ſed non venit ante diem exſiſtentem, qui totus praeterlapſus eſſe debet. *Hoc* caſu dies ſtatim cedit et venit, exſiſtente die vero hodie ipſo iure perimitur obligatio, ſecus ac apud Romanos in negotiis ſtricti iuris. *Modus* eſt cauſa finalis, ad quam, tanquam conditionem ſine qua non, obligatio reſtricta eſt, quocum conueniunt conditiones reſolutiuae (*b*).

(*a*) L. 44. D. de O. et A.

(*b*) L. 4 §. 2 et 3. D de pact. Qui ſub conditione ſtipulatur, quae omnimodo exſtitura eſt, pure videtur ſtipulari L. 9. §. 1. D. de nouat. (XLVI, 2.)

(*c*) L. 44 cit. §. 2. L. 7. D. de V. O. vbi conditio: ſi in coelum non aſcenderit, pro non adiecta habetur. Similis caſus in L. 8 D. in fine ibid. De impoſſib. cond. vid. L. 6. L. 14. §. 9. L. 15, 22. 72. §. 4 77 §. 2 100 D. de cond. et dem. L. 2. C. de inutil. ſtipulat.

(*d*) L. 31 D. de O et A. (XLIV, 7.) §. 11. I. de inut ſtipulat. (III, 20.) L. 7. D. de V. O. L. 8 in fine ibid.

(*e*) C. 41 et 66. de R. I. in 6. L. 161. de R. I. L. 3. et 23. D. de condit. inſtit. (XXVIII, 7) L. 5. §. quando dies legat. (XXXVI, 2.)

(*f*)

(*f*) L. 64. 78. pr. D. de V O L. 8 pr D. de peric. et comm. (XVIII, 6.)

(*g*) L. 75. D. de condit et demonſtr. (XXXV, 1.) L. 21. D. quando dies leg. ced.

(*b*) L 17. §. 4. et vlt. L. 40 §. vlt. L. 80. D. ib t. t. C. de his quae ſub modo (VI. 45.) t. t. C. de donat. quae ſub modo (VIII, 55.)

§. 30.

De contractu ſimplici et cumulato.

Contractus *ſimplex* eſt is, qui nullum alium diuerſae naturae contractum admixtum habet. *Cumulatus* vero is dicitur, qui ex pluribus conſtat. In his circa denominationem negotii et inde deſcendentis actionis anxie deſudarunt Romani, vbi in caſu dubio actionem praeſcriptis verbis eligendam putarunt (§. 18. in fin.). Si de nomine contractus vel actionis nobis tantummodo res eſſet, nullum ſecundum hodiernum fori vſum negotium foret; Sed omnino genus contractus inueſtigandum, vt actio, et per hanc demum, effectus iuris determinari poſſint. Ex permixtione contractuum haud raro diſcordiae oriuntur, quae hiſce principiis euitari poſſunt obſeruatis: 1) *negotia inter viuos et mortis cauſa ne cumulentur*, quod tamen in pactis dotalibus mixtis, ſecundum praxin, quodammodo admittitur; 2) *contractibus acceſſoris non facile obligationes nouae principales adiiciantur*; 3) *Plures contractus inter diuerſas perſonas non cumulentur in eodem inſtru-*

ſtrumento; 4) Si licito iure quidam contractus cumulentur, cauendum, vt ea, *quae cuique contractui propria ſunt*, *diſtinctim abſoluantur*, ne aliud ad alium contractum vel ad omnes, praeter intentionem, trahatur. Quodſi horum quid obſtet, conſultius diuerſa inſtrumenta de ſingulis ſeparatis negotiis conficiuntur. Permulta, maxime hodie, dantur negotia, quae mirifice compoſita ſunt, v. g. pacta familiae, pacta dotalia praecipue illuſtrium, inſtrumenta pacis, transactiones etc.

§. 31.

De contractibus claudicantibus.

Vt contractus obliget vtrumque contrahentem, ipſorum naturae conuenit; Sed ſi e contrario ex vno latere adſit obligatio, quae ex altero deficit, ita, vt in arbitrio eius conſiſtat, an rata habere velit conuenta, an ab iisdem recedere, *claudicare* dicitur contractus. Eiusmodi claudicantes contractus ſunt vel lege (*a*) vel pacto tales. Prius obuium eſt in contractibus pupillorum, ſine tutorum auctoritate initis; Poſterius efficitur per pactum diſplicentiae et addictionis in diem.

(*a*) L. 13. §. 29. de pr. I. de auct. tut. (I, 21.) act. emt. vend. (XIX, 1.) L. 28. pr. D. de pact.

§. 32.

§. 32.

De contractibus probibitis.

Regulariter omnes contractus iniri poſſunt. Quidam autem ſunt de genere prohibitorum, ita vt licet initi fuerint, in irritum reuocari debeant, ſi ſcil. contra claras Leges vel bonos mores infringant (*a*); alias, ſi legis diſpoſitio clare non prohibeat, in dubio conuentiones omnimodo firmae manere debent. Contra eiusmodi vere prohibitas conuentiones neque iuramentum (*b*) neque praeſcriptio, neque implementum iuuat, cum legislatoris voluntas abſolute eo dirigatur, vt plane non fiat, quod prohibitum eſt, qua ratione naturalis obligatio per ius poſitiuum tollitur. Quaenam autem ſint ſpecies prohibitarum conuentionum in antecedentibus (§. 6, 9 et 10.) iam dictum et infra paſſim in ſingulis materiis demonſtrabitur.

(*a*) L. 7. §. 7. §. 13. 18. D. de pactis L. 6. C. de pactis.

(*b*) Auth. quod eis C. de nupt. (V, 4.) vbi is tanquam periurus punitur, qui exegit illicitum iusiurandum.

§. 33.

De tacitis conuentionibus remiſſiue.

Cum conſenſus, ex quo conſtant conuentiones, ex ſignismentis appareat, ſigna vero mentis vel verbis vel factis exprimantur; facile patet, conuentiones ſecundum hanc diuerſitatem in expreſſas et tacitas abire. Non autem quodlibet

factum

factum sufficit, ad consensum tacitum inde eruendum, sed factum concludens esse debet. (§. 4.)

§. 34.

De obligationibus quae quasi ex contractibus nascuntur.

Aliud plane est fundamentum obligationum, quae quasi ex contractu nascuntur, quae non in tacito sed in ficto consensu se fundant (*a*). Fingunt enim leges consensum interuenisse, qui nunquam interuenit et propter infantiam, furorem etc. saepe interuenire non potuit. Ideo autem fingunt Leges consensum: vel quia verosimile est, eum, si interrogaretur, non dissensurum, cuius in vtilitatem aliquid geritur; vel quia nemo cum damno alterius locupletior fieri debet; vel quia consequens velle debet, cui antecedens placuit. Ad haec principia aequitatis obligationes ex quasi contractu redeunt, quamuis nulla appareat ratio, cur Romani in eiusmodi fictione substiterint, et quare non obligationem legalem immediatam potius inde constituerint.

(*a*) L. 5. §. 1. D. de O et A. pr. §. 1. I. de oblig. quae quasi ex contract. nascuntur.

§. 35.

De conuentionibus publicis.

Pacta et contractus vel de rebus et iuribus priuatorum concipiuntur, vel de rebus et iuribus publi-

publicis inter Regnantem et Status, vel inter diuerſos Principes. Haec pacta publica ſalutantur (*a*), quae ad normam contractuum Romanorum, et in genere priuatorum, non niſi incongrue, diiudicari poſſunt, ſed potius ex interiori et domeſtica regiminis ratione, hac vero deficiente, ex iure naturali aeſtimanda. Interim negari nequit, penitiorem de contractibus romanis cognitionem pactis publicis lucem foenerare, cum ex ſola philoſophica, eaque generali, cognitione conuentionum, non ſtatim iſti theſauri pateant, quibus ius Romanum, ad admirationem vsque, praecipue in hac doctrina, refertum eſt.

(*a*) L. 5. D. de pactis.

§. 36.

Monitum de contractibus Iuris Germ. et hodierni.

Contractus Romanorum alii hodie plane non, alii rarius occurrunt. E contrario habemus contractus, in patrio ſolo natos, vbi Romana ex romanis, germanica ex germanicis iuribus, commixtione ſedulo ſepoſita, aeſtimanda ſunt; niſi confuſio Iurium iure ciuitatis donata et in foro recepta ſit.

CAPVT V.

DE

CAVTELIS IN GENERE.

§. 37.

Idea cautionis ſ. cautelae et limites.

Cautelae nihil aliud ſunt, quam *regulae prudentiae, quibus commoda licita promouere, damna vero imminentia auertere ſtudemus.* Praeter ſolidam iuris, quod circa negotia ciuilia rite et ſecure ordinanda verſatur, cognitionem, etiam vitae communis experientia ad ſubſidia huius partis iurisprudentiae practicae pertinet (*a*), quo agendi hominum atque cogitandi rationi, nec non euentibus futuris omnia, quatenus fieri poteſt, conuenienter et circumſpecte determinari queant. Harum cautelarum limites reguntur per commodi liciti promotionem et damni, quod metuitur, auerſionem. Quae autem circumueniendi alterius gratia adhibentur, ea non honorificum cautelarum, ſed fraudum nomen merentur.

(*a*) Recte HERTIVS in D. de iurispr. cauent. cum CICERONE et BACONE ait: prudentiam conſtare ex ſcientia rerum bonarum et malarum, et fraudes hominum noſſe, eo fine, vt caueri et eludi poſſint, magnam ciuilis prudentiae partem eſſe.

§. 38.

De cautelarum diuiſionibus.

Cautelae in *iuſtas*, et *iniuſtas* ſiue illicitas abeunt (§. anteced.). Ab his proprie differunt *aequae* et *iniquae*. Hae dicuntur, quae non abſolute prohibitae, bene tamen ita comparatae ſunt, vt magnam iniquitatem ſapiant, quae, modo partes enixe ita conuenerint, non abſolute reprobandae, ſed diſtinguendum inter perſonas, qui iniquas conditiones ſcienter inire ſibique officere poſſunt, vel minus (*a*); *hoc caſu* id, quod inique conuentum, ad normam aequitatis eſt reuocandum, quod contingit: 1) in ruſtico, 2) minore et qui iure minoris gaudet, 3) debitore infortunio oppreſſo, 4) perſona miſerabili, 5) Principe, 6) republica contrahente (iurisprud. extrai. §. 19. 204. ſeq.); *illo vero caſu* cauendum, ne occaſio delinquendi vel diſceptandi praebeatur, quod fieret per renunciationem doli, metus, confectionis inuentarii, cautionis. Alia porro eſt diuiſio in cautelas *vtiles et inutiles* ſiue *abundantes* (*b*). *Illae* dici merentur, quae omiſſae damnum inferrent, vel commodum interuerterent; *hae* autem quae appoſitae nihil, quod non per ſe clarum, continent, et omiſſae plane nihil nocent (*c*), quorſum pertinent illae conuentiones, quae nihil aliud innuunt, quam quod contractus natura iam inuoluit (*d*), nec non ſuperfluae renunciationes, quae effectus iuris non

sortiuntur, et saepe risum mouent (§. 41.). Denique cautelarum aliae sunt *communes*, aliae *in fauorem vnius contrahentis tantum inuentae.* Illas adhibere debet absque partialitate ICtus, qui ad negotium ordinandum ab vtroque est requisitus; item iudex, qui ad concipiendum instrumentum manus admouere debet; hae in eius fauorem, quantum fieri potest, diriguntur, a quo requisitus est Iurisperitus, relicto fauore alterius, quamuis praeuaricationis notam non incurrat, si etiam alterius contrahentium fauorem respiciat. Omnes vero hae cautelae vel *factum* concernunt vel *ius*, proinde in cautelas *facti* vel *iuris* dispesci merentur.

(*a*) Cum hac distinctione cum fructu leges Stryck. l. c. §. 9 et 10. vid. L. 27. §. 3. D. de pactis L. 5. D. de pact. dotal. (XXIII, 4.).

(*b*) Non absque discrimine asseri potest, ex nimia congestione cautelarum et inaequalitate conuentionis fallaciam et simulationem argui. prouti HERT. D. de iurispr. cauent. S. I. §. 21. cum STRYCKIO C. C. S. 1. c. 1. §. 15. sibi persuadet.

(*c*) L. 65. D. de V. O. ibi: arma virumque cano: spondeo. L. 17. C. de testam. L. 94 D. de R. I. Hisce tamen abundantibus clausulis fauet Ord. Not. Maxim. §. 10.

(*d*) L. 19. D. de V. O.

§. 39.

De cautelis facti (§. antec.)

Cautelae factum concernentes potissimum eo redeunt: 1) vt statim in ipsa conuentione medi-

dia ſufficientia adhibeantur, quibus id probari poteſt, quod poſtea probandum venit. v. g. in verſione in rem, in dote per ſpecificationem et aeſtimationem a marito ſubſcribendam, in numeratione pecuniae etc. Optimum enim eſt conſilium (*a*) probationem, quam maxime fieri poteſt, eo tempore ſufficienter congerere, vbi res agitur, vt in promtu ſit, ſi ea indigeamus, et minime ſe committere alterius honeſtati vel amicitiae. Dum enim contrahimus amici ſumus, ſed cauendum, vt facilem exitum habeat negotium, ſi inimicitiae oriantur. 2) Caſus contrauentionis ſedulo inueſtigandi, et quatenus obligationes faciendi vel non faciendi ſunt, per poenam conuentionalem optime proſpicitur (*b*). Idem conſultum, ſi intereſſe non niſi difficillime demonſtrari poſſit in caſu contrauentionis, modo in debitis quantitatum a poenis conuentionalibus, vſurariam prauitatem faepe redolentibus, abſtineamus, vel omnem huius criminis ſuſpicionem remoueamus, v. g. ſi loco vſurarum legitimarum poena ſtipuletur (*c*),

(*a*) Imo prudentis Legislatoris ſummum probationis facilitandae ſtudium eſſe debet; Hoc in iure Romano ſaepius occurrit, vti in Nov. 73 c. 1. 3. 4 et 9 in fine L. vlt. C. ſi cert. pet. (IV, 2.) Ord. Notar. Maximil. prooem. verſ. Aber nachdem nicht allein ꝛc.

(*b*) aut poena aut promiſſum exigi debet, L. 14. C. de pact. et quidem ab heredibus et in heredes in ſolidum actio competit, non obſtante quod poena ſit. L. 2 §. 1 ſeq. L. 3. D. coll. cum L. 4 §. 1. L. 5. §. 3 et 4 de V. O. (XLV, 1.) Pupillus autem

tem ab omni mora excu- O. L. 127. ibid. bene ve-
ſatur, et poena non com. ro tutor L. 122. § 3 ibid.
mittitur L. 49 § 2. de V. (c) L. 90. D. de V.O.

§. 40.

De cautelis quae ius concernunt.

Circa ius in contractibus conſtruendis potiſſima cura eo eſt dirigenda, vt ius dubium et controuerſum, vel vbi normae legales plane deficiunt, determinetur, ne litibus hac ratione anſa praebeatur, et hic potiſſimum locum habet vulgatum illud: prouiſio hominis facit ceſſare prouiſionem legis; nec non illud: pacta dant legem contractui (*a*). Quodſi autem ius certum, et de renunciatione vel mutatione per conuentionem facienda ſermo ſit, probe animaduertendum, an in fauorem partium in genere, et in ſpecie in fauorem eius conſtitutum et introductum ſit, qui renunciare vult (*); an vero Legislator abſolute aliquid fieri vel velit vel nolit, quorſum etiam pertinent eſſentialia et forma contractus praeſcripta (*b*). Hoc caſu nihil agitur per contrariam conuentionem vel renunciationem, quamuis iuratam (*c*). Quae autem dubitationis tollendae cauſa contractibus inſeruntur, ius commune non laedunt (*d*).

(*a*) L. 7. §. 5 D. de pactis.

(*) L. pen. C. de pact. L. 41. D. de min.

(*b*) Stryck. de caut. Contr. S. 1 c. IV. §. 4.

L. 35. §. 1. D. de V. O.

(*c*) L. vlt. D. de ſuis et legit. hered. (XXXVIII, 5.) L. vn.

§. 16. C. de R. U. A. (V, 13.) Auth. quod eis C. de nupt. (V, 4.) Nou. 136 c. 1; ne quidem sec. Ius Canon. c. 25. §. illud X. de iureiur. quod consilium tantum continet. c. 18. X de Iureiur. II, 24.)

(*d*) L. 56. pr. D. Mand. (XVII, 1)

CAPVT VI.

DE RENVNCIATIONIBVS ET RESERVATIONIBVS.

§. 41.

Definitio et diuisiones.

Renunciatio est *legitima abdicatio iuris in auorem renunciantis introducti.* Distinctio inualuit in *generalem* et *specialem.* *Illa* concipi solet: renunciire und entsage allen Ausflüchten, sie haben Nahmen wie sie wollen, sie mögen allbereits erdacht seyn, oder noch erdacht werden, quae plane otiosa est, et nequidem iurata aliquid operatur, cum in dubio contra renunciationem sit pronunciandum, et ad ignorata renunciatio trahi nequeat. *Specialis* nominetenus illud ius comprehendit, cui renunciari debet. Alia distinctio est, in *iuratam* et *iniuratam.* De *illa* tenendae sunt regulae: I) iuramentum ipsi instrumento caute cum solita iurandi formula: So wahr mir GOtt helfe, und sein heiliges Evangelium (*a*) inseritur, quamuis ver-

ba: Bey dem Worte der ewigen Wahrheit animo iurandi prolata, aequipolleant, minime vero sufficit: an Eydes Statt, bey adelichen Worten. II) Iurata renunciatio ibi admitti nequit, vbi iniurata promissio eandem efficaciam pollicetur, ne superflua iuramenta adhibeantur, quae abusum nominis diuini efficiunt, omni modo reprimendum. Vbi vero iniurata renunciatio nihil efficit, ibi iurata, positis terminis habilibus, vtiliter adhibetur, et saepe, sed absque vtilitate, relaxationi iuramenti, et a catholicis: dispensationi pontificis, renunciatur, cum etiam ab hac renunciatione dispensatio impetrari queat. Quae de cautelis iniquis et abundantibus dicta sunt (§. 38.), etiam huc trahenda. III) Alia renunciatio verbis, alia factis concludentibus fit. Huius infinita fere exempla sunt in iure, quae tamen facti et voluntatis quaestionem magis, quam iuris, continent.

(a) Haec iurandi formula in Imperio R. G. approbata est. Passaui-scher Vertrag de 1552. §. 10. et art. separato §. 3. R. A. de 1555. §. 107.

§. 42.

Forma renunciationis.

Ratione eius, qui renunciare cupit, requiritur: I) vt de iure suo disponere valeat: Ergo tutor vel curator in praeiudicium pupilli nihil, quod alicuius momenti, absque consensu Magistratus, mandatarius vero nihil contra man-

mandatum, renunciatione remittere poteſt. Specialem acceptationem renunciationis in eodem inſtrumento factam praeter rem ſuadet STRYCK: II) Reſpectu *obiecti* requiritur, vt ius renunciandum pro renunciante introductum ſit; Ergo non valet renunciatio de iure tertii, contra legem prohibitiuam vel praeceptiuam, quorſum pertinent eſſentialia et forma contractuum praeſcripta, occaſio delinquendi, ita vt ne quidem iuramentum effectus habeat (§. 40.). III) Reſpectu *modi* requiritur *certioratio*, ex qua demum animus renunciandi colligitur, nec iuramentum tollit certiorationis neceſſitatem (*a*). Haec fieri debet: 1) plane et idiomate germanico. 2) Interdum extrinſece, non per ipſum inſtrumentum, probari debet, ita, vt ne quidem ſola praelectio contractus ſufficiat in perſonis, quibus ignorantia iuris non nocet. Extrinſece autem probatur, vel per *ſpecialem ſubſcriptionem* contrahentis ſi ſcil. clauſula renunciationis germanice in inſtrumento continetur, daß ich dieſen Contract ſelbſt durchgeleſen (mir vorleſen laſſen) alles wohl verſtanden, und ſolches meine wahre Willensmeinung ſey, bekräftige ich mit meiner Nahmens Unterſchrift; vel *per Notarii fidem* qui per apoſtillam atteſtatur: daß ich dieſen Contract in Gegenwart unten bemeldeter Zeugen, dem N vorgeleſen, und in allen Puncten erkläret, derſelbe auch hierauf alles als ſeine wahre Willensmeinung angenommen habe, wird mittelſt meiner und der Zeugen Nahmens Unterſchrift, und

beygedruckten Notariats-Signet bekräftiget. Hiſce duobus certiorationis modis plane non indigemus, ſi contractus iudici ad confirmandum exhibeatur, vbi certioratio ad actum confirmationis pertinet, eiusque partem conſtituit, proinde hoc caſu teſtium praeſentia et ſpeciali extraiudiciali certioratione facile caremus, quae alias requiritur in renunciatione SCti Velleiani et Auth. ſi qua mulier. IV) Renunciationes quae in eodem inſtrumento nihil operantur, ex interuallo repetendae ſunt, v. g. exceptio non numeratae pecuniae, non impleti contractus. V) Ratione *effectus*, renunciationes ſunt ſtrictae interpretationis; quidquid enim verbis non continetur, pro conſeruato, niſi euidenter de voluntate conſtet, habendum (*b*). VI) Ad renunciata, ſtante adhuc renunciatione, non datur regreſſus.

(*a*) L. 9, 23. C. ad SC. tum Velleianum (IV, 29) L. 23 D. de acquir. l. omitt. hered. (XXIX, 2.) L. 76. de R. I. Qui autem certus eſt, vlterius certiorari non debet. c. 31 de R. I. in 6. Inde falſum eſt, quod communiter aſſeritur, iuramentum eſſo loco ſpecialis certiorationis, cum in Rec. Deputat. Spirenſ. de 1600 §. 33. iuramentum effectu executiuo deſtitutum ſit, et ceteris paribus hic tantummodo effectus tribuatur: Daß es als eine Beſtärkung und Bekräftigung zu halten ſey.

(*b*) Ord Not Max. §. 10. L. fin. §. 3. D. de condict. indebit. (XII. 6) L. 9. §. 3 D. de transact. (II, 15.) L. 47. §. 1 de pact. c. 5. X. de renunc. (I, 9.) L. 35 §. 2. C. de inoff. teſt. (III, 28.) L. 31. C. de transact. (II. 4.) L. 76 de R. I.

§. 43.

§. 43.

Epicrisis vulgarium renunciationum.

Solent contractus renunciationibus abundare. Quae pro cuiusuis contractus natura vtiles vel inutiles sint renunciationes, infra in singulis materiis commodius dicetur. Hic tantum quasdam generales renunciationes tangimus. Renunciatio fori interdum, si nempe facilior reddatur conuentio et effectum sortiri possit, vtilitatem suadet (*a*). Non video itaque, qua ratione STRYCK ad forum contractus fundandum, commendare queat, vt se foro contractus submittat, licet ibi non inueniatur, nec bona ibi habeat: tunc enim deficit executio, quae tamen intentionem cuiuslibet actoris constituit. Renunciatio processus ordinarii, substituto processu summario vel conuentionali, valet, et commendanda est, modo per conuentionem essentialia processus, sine quibus scil. causae cognitio cogitari nequit, non mutentur, cum essentiae rerum sint immutabiles, licet dissentiat STRYCK. Renunciationes appellationis et primae instantiae, quae defensionem coangustant, nimis exorbitantes sunt, proinde parcius commendandae. Vt mandatum sine clausula decernatur ad solam productionem instrumenti et quidem priuati, nisi ponatur casus habilis, est contra essentialia processus, cum nemo inauditus condemnandus sit. Hoc cum temperamento accipienda sunt verba Rec. Deput.

put. de 1600. §. 32. cui iung. §. 30, 31, et 33., vbi fines clauſulae; mit oder ohne Recht, reguntur. Recognitioni inſtrumenti renunciari nequit, quippe quod ad veritatem indagandam, et vel ideo, ne ex vnius aſſertione cauſa decidatur, requiritur. Renunciatio exceptionum doli, metus, violentiae, erroris, ſunt non ſolum inutiles (§. 6.), ſed etiam tunc certo reſpectu contra reuerentiam, ſi cum perſonis res agatur, de quibus benignius cogitare debemus. Exceptioni rei non ſic ſed aliter geſtae vage renunciari ſolet, absque vllo iuris effectu. Regulae: quod renunciatio generalis non valeat, niſi praeceſſerit ſpecialis, renunciatur quidem regulariter, ſed itidem absque effectu (*b*) (§. anteced.), cum contra eſſentiam renunciationis ſit. Renunciatio priuilegii dotis et illatorum, ſi mulier fidem interpoſuit, ea ex ratione ſuperfluis merito annumeratur, quia mulier, quae tanquam correa vel fideiubens ſe valide obſtrinxit, ex dote ſoluere debeat, et ceſſio nominis in tali promiſſione non lateat; proinde mulier in concurſu omnino dotem repetere debet, creditor vero arreſtum impetrare poteſt.

(*a*) L. 29. C. de Pact. (II. 3.) L. 40. pr. C. de Epiſc. et cler. (I. 3.) Ius Canon. in c. 12. X. de foro compet. (II, 2.) non ſequimur.

(*b*) L. 4. §. 4. ſi quis caut. (II, 11.)

§. 44.

§. 44.

De reseruatione.

Si ius, quod per tacitum consensum aliquid detrimenti capere posset, in contractu aliquo incidit, cautus sit ille, cui competit, vt non quidem vagam, sed specialem faciat iuris, de quo quaeritur, reseruationem. Vbi autem quis ipso iure iam tutus est, ibi reseruatio ad abundantia pertinet; quemadmodum etiam non ad nouum ius tribuendum, sed id, quod actu competit, conseruandum, pertinet. Caue ne communem illum errorem erres, quod vna re ex pluribus reseruata, reliquae abdicatae censeantur, quod renunciationem inuolueret, quae tamen non nisi ex certa voluntate procedit.

CAPVT VII.

DE INSTRVMENTO SVPER NEGOTIO CONFICIENDO.

§. 45.

De placitis partium consignandis.

In conuentionibns, quae oraliter communiter fieri solent, et recte ita fiunt, id agendum, vt probari possit (§. 39.), quod actum est. Testium praesentia incommodis non caret.

Quo

Quo autem Romani probationem faciliorem redderent, litesque minuerent, solebant libris argentariorum breui annotatione inserere placita, cuius analogon hodie inter mercatores durch das Umschreiben auf denen Börsen fieri solet. In contractibus alicuius momenti, super quibus instrumenta confici solent, vel debent, partes sibi male prospiciunt, si iureconsultum egregie doctum et in iurisprudentia heurematica satis versatum non adhibeant, sed Notarii vel scribae opera vtantur; imo Principis est, huic abusui obicem ponere, conceptionem contractuum Aduocatis immatriculatis vindicando. Quodsi autem partes iam inter se conuenerint, necesse est, vt Aduocatus placita breuiter annotet, et statim ponderet ad quam contractus speciem praesens negotium referri debeat. Si plures ineantur conuentiones; an compatibiles sint (§. 30.). Postea circumspicere debet, an omnia, pro negotii indole, pro securitate partium, debite determinata sint; sin minus, pacisscentibus suggerit, quid adhuc determinandum sit, quomodo meliori ratione, vt lites praescindantur, determinari possit (*a*). His ita peractis, vtiliter, punctis in chartam coniectis, ab vtroque subscribi curat, quod die punctation vocatur (§. 5.) et cum protocollo Notariorum maximam similitudinem habet (*b*). Tandem ad ipsius contractus instrumentum in extenso conficiendum admouentur manus.

(*a*) Ord. Not. Maxim. tit. 4. §. 2.

(*b*) Ord. Not. Maxim. §. 5. 9. §. 46.

§. 46.

Diſpoſitio inſtrumenti.

In omni inſtrumento conſideranda veniunt: I) *clauſula initialis conſueta*: Ich Endes Unterſchriebener für mich und meine Erben (*a*) (Nachkommen am Amte) urkunde und bekenne; vel: Kund und zu wiſſen ſey hiemit, jedermänniglich denen es zu wiſſen nöthig. Huius rationem ſolidam, praeter vſum inueteratum, quem inde a temporibus Carolingorum deducit Eckard (*b*), vix inuenies. Nec minus inuocatio ſummi Numinis iuſto apparet loco, cum ſaepius eiusmodi inſtrumenta peſſimas fraudes contineant, et iurgiis, certe non in honorem ſupremi Numinis, occaſionem praebeant. Inde etiam eſt, cur alias preces, profano quaſi loco collocatas, intermixtas non inuenies in formularibus noſtris, quibus ſaepe abundant inſtrumenta, absque vlla pia intentione, cum ſint magis preces concipientis quam paciſcentium. II) *Introitus.* Hic ſummam vtilitatem ſuadet, ſi intentio conuentionis ſedulo et ſufficienter exprimatur (*c*). Deinde ſi antea quid actum geſtumue, quod cum praeſenti conuentione connexionem habet, optime integra hiſtoria in introitu exprimitur, vti in transactionibus, renunciationibus &c. obuenit. Notariis interdictum eſt, ne contractus tempore nocturno conficiant, excepto caſu neceſſitatis, qui itaque ſub his circumſtantiis in introitu exprimendus

eſt.

eſt. Hoc requiſitum tamen ad contractus oraliter ineundos non extendendum (*d*). III) *Placita* ita concipiuntur, *vt diſtinctim ſub numeris ponantur diuerſa puncta conuentionis*, quod partim ad maiorem perſpicuitatem pertinet, partim etiam faciliorem reddit allegationem. Deinde puncta non promiſcue collocanda, ſed prius abſoluendum, quid ex vna parte praeſtari debeat, antequam ad obligationes alterius partis progrediatur; tandem vero ſequuntur, quae ab vtraque parte promittuntur. *In genere autem breuiſſimis, absque obſcuritate tamen, exprimantur verbis, nulla allegata ratione commouente conuentionis, niſi intentio nominatim in eadem fundata ſit, quo caſu enixiſſima haec voluntas eſt ſignificanda*, quod melius, quam per contrarii caſus expoſitionem fieri nequit. IV) *Renunciationes* vel ſolitariae vel communes placita excipiunt (§. 41 ſeq.). V) *Sequitur clauſula finalis*, quae continet praelectionem, certiorationem, approbationem, ſubſcriptionem, ſubſignationem et interdum confirmationis promiſſionem. Paſſim ſub poena pecuniaria allegari debet neceſſitas confirmationis, quo partes hac ratione certiores reddantur, contractum confirmatione indigere.

Deſſen zur Urkunde haben beyde Partheyen dieſen gedoppelt ausgefertigten Contract nach geſchehener Vorleſung, Erklärung und wohlverſtandenem Inhalte als ihre wahre Willensmeinung, in Gegenwart N. und N. als erbethener Zeugen, eigenhändig

dig unterſchrieben und unterſiegelt, wollen auch ſelbigen auf gemeinſchaftliche Koſten der Obrigkeit ad confirmandum vorlegen. **Alles getreulich und ohne Gefährde.** Geſchehen N. ꝛc. Quae poſterior clauſula rurſus conſuetudinem magis quam neceſſitatem pro fundamento habent.

(*a*) Bene monet *Stryck.* ſec. L. 13. C. de contrah. et commit. ſtipulat. clauſulam heredum ſuperfluam eſſe, praeterquam in mandato R. I. nou §. damit auch zum Vierdten, et vbi alias obligatio ad heredes non tranſit. (§. 17.)

(*b*) Introd. in rem diplom. praecipue Germ. S. III. c. 1. § 5 ſq. cap. 2. §. 17. ſq. Ord. Not. Max. §. 3.

(*c*) L. 134. §. 1. D. V. O.

(*d*) Ord. Not. §. vlt. Die Notarien ſollen auch. STRYCK. S. 1 c. 4. §. 14.

§. 47.

De iis quae poſt confectum inſtrumentum vtiliter ſuſcipiuntur.

Ad veritatem ſcripturae extraiudiciali conciliandam pertinet, vt teſtes non minus tribus adhibeantur praelectioni, certiorationi, approbationi, ſubſcriptioni et ſubſignationi, (*a*) quod in inſtrumento iudicialiter agnoſcendo minime eſt neceſſarium. Quidquid porro non per ſolas litteras inſtrumenti probari poteſt. v. g. numeratio, (*b*) verſio pecuniae, implementum contractus bilateralis, id omne, per ſeparatas apoſtillas, poſt inſtrumentum iam confectum, apponi debet; et nominatim verſio per apochas

earum perſonarum, ad quarum manus pecuniae peruenerunt, per conſequens extra inſtrumentum, probari debet, et melius adhuc ſibi proſpiciet creditor, qui, cum verſionis probatio neceſſario exigitur, ipſe pecunias iis, datis deſuper apochis, ſoluit, qui ex manibus debitoris ſolutionem exſpectant. Hac ratione debitor pecunias in alium finem quam deſtinatum impendere nequit.

(*a*) L. ult. C. ſi cert. pet Nou. 73. Praefat. c. 1. et cap. 2. Auth. ſiquis vult caute. C. qui pol: in pign. licet teſtes hodie non ſint abſolutae neceſſitatis.

(*b*) Inde Romaui ſaepe adnumeratorem adhibebant, cuius mentio iniicitur in d. Nou. c. 7. §. 1. et 2.

§. 48.

De forma inſtrumenti, ſubſcriptione eiusque extraditione.

Regulariter contractus ſcripturam non deſiderat, quamuis conſultum ſit, eundem in ſcripturam redigere (§. 25.) Nihil intereſt an membrana an vero charta vtamur, (*) et ab vſu receſſit Ord. Not. Maximil. §. item die Notarien ſollen, vbi membrana deſideratur. Vt ſcriptura legibili vtamur, (*a*) ab apoſtillis vero, correctionibus, interlineaturis, abbreuiaturis, ciphris et diuerſitate atramenti abſtineamus, (*b*) per ſe clarum, aut ſi raſurae, inductiones, interlineaturae, additiones marginales, neceſſario faciendae,

dae, earum in ſubſcriptione ſpecialis mentio eſt facienda. Apoſtillae vero ſubſcriptionem eodem modo deſiderant, vti inſtrumentum ipſum. Quodſi ex pluribus foliis conſtet inſtrumentum, ita compingenda ſunt, vt ambae fili perforati extremitates ſub ſigillis teganrur, ne folia exſcindi et alia ſubornari poſſint. (*c*) (Iurisprud. extrai. §. 21 n. 5.) Deinde charta ſignata vti debemus, quae Lex ſpecialis, Die Stempel-Papier Ordnung, praeſcribit, cuius neglectus, cum tantummodo reditus publicos defraudet, poena pecuniaria ſatis coercetur, quamuis paſſim poenam nullitatis, ſat incongrue, ſcriptam legamus. (*d*) Denique ſubſcribatur, (*e*) non litteris initialibus, ſed integris nominibus propriis et appellatiuis, vt ſigillis muniatur inſtrumentum ab omnibus contrahentibus et teſtibus, non abſolute neceſſarium eſt. (*f*) Subſcriptio trahitur ad omnia ſupraſcripta, ſi praelectio debite facta, quae praeſumitur non in vniuerſum, ſed in iis perſonis, qui in maxima culpa verſarentur, ſi ſubſcriberent, quod non legerint, (*g*) et cum hac diſtinctione intelligendus eſt STRYCK. (*h*) Chartae blancae incaute in ſuperiori parte ſupraſcribitur, ſed cautius immediate ante nomen vel in eadem linea ſequentis paginae. Qui non vt contrahens, ſed vt teſtis vel curatorio nomine ſubſcribit, hanc qualitatem apponere debet, et ſi per hanc ſubſcriptionem tanquam conſentiens, in ſui praeiudicium conſiderari poſſit, de conſeruatione iurium proteſtari debet;

bet; hac omissa vero, pro consentiente habetur. (**) Quodsi autem quis scribere nesciat, monogrammate consueto vel signis crucis subsignare et per hunc actum externum consensum declarare debet. Quamuis in genere consultum sit, testes praelectioni et subscriptioni, quae publice non fit, adhibere, hic tamen necessario adhibentur, cum eiusmodi signa recognitionis necessitatem, si negantur, non operentur. (*i*) Integro instrumento ita absoluto, in contractibus vnilateralibus sufficit, vt ei exhibeatur, cui probandi necessitas incumbit. In contractu vero bilaterali, et vbi cuiusque ratione probationis interest, instrumentum quidem in duplo triplo etc. conficitur, sufficit tamen, vt quilibet illud instrumentum subscribat et subsignet; quod alteri tradi debet. Fallax est cautela STRYCKII: in casu amissionis, copiae vidimatae eandem vim tribuere; tutius duo instrumenta conficiuntur. Urkundlich sind hierüber drey gleichlautende Instrumenta, wovon dieses das erste (andere) dritte) ist, ausgefertiget, und verstehet sich von selbst, daß falls das eine oder andere produciret, die übrigen eo ipso erloschen sind. Veteres ad probandam consonantiam instrumenti, vltimum folium vtriusque instrumenti lineis curuis incidebant aequaliter, quod firmissimum de veritate instrumenti praebet argumentum. (*k*) Instrumenta, quae in aeuum conseruari debent, caute in membranis non in charta conscribuntur, et diuersis locis plura exempla authentica asseruantur.

(*) §.

(*) §. 12. I. de testam. (II. 10.)

(*a*) Recte reiicit cautelam Stryck S. 1 c. 6 § 3 daß wenn das Instrument schadhaft würde, solches nicht schaden sollte. Est futurum contingens incertum, de quo Index aestimabit. L. 2. D. de his, quae pro non script. (XXXIV, 8.)

(*b*) Ord. Not. Maxim. §. 14, 15. 19. Nou. 18. c. 7. Nou. 73. prooem. ibi quando calami et atramenti immutatio similitudinis per omnia aufert puritatem ibid. L. 1. § 1 D de his quae in testam. delent. Abundans cautela est STRYCK III 1 c. §. 5. vt linea aliqua in margine ducatur.

(*c*) Ex sola diuersitate chartae minus recte falsitatem arguit Stryck. l. c. §. 8.

(*d*) STRYCK. l. c. §. vlt.

(*e*) L. 17. C. de fide instrum. L. 39. pr de V. S.

(*f*) Nou. 47. c. 1 in fine.

(*g*) Nou. 136. in fine. arg L. 8. § 5 D. quib. mod. pign. (XX. 2)

(*h*) S. 1. c. 6. § 11.

(**) L. 26. § 1. D. de pign. et hyp. (XX. 1) L 9 §. quib. mod pign. vid tamen L. 39. D. de pignerat. act. (XIII. 7.)

(*i*) Nou 73. c 8.

(*k*) Quod Itali: *Charta partita*, Galli: *Charte-partie* vocant. Inde deducitur, *certe partie*. Langenbeck in den Anmerkungen über das Hamb. Schiff und See-Recht Tit. XV. ad rubrum §. 4 p. 143.

CAPVT VIII.

DE INTERPRETATIONE NEGOTIORVM CIVILIVM.

§. 49.

Regulae interpretandi.

Interpretatio, etiam contractuum, alia aſt logica alia grammatica. Haec ſenſum verborum reſpicit; illa mentem. De interpretatione conventionum ſequentes tenendae ſunt regulae: I) Negotia germanica ex iure germanico, negotia romana ex iure romano interpreranda ſunt, absque commixtione diuerſorum iurium (*a*) II) Si quid plane omiſſum vel non rite poſitum; ad intentionem principalem partium contrahentium recurrendum, (*b*) quae in introitu exprimi ſolet. (§. 46.) III) Quodſi rationes fere aequales ſint in vtramque partem, in hoc dubio caſu contra obligationem, (*c*) contra eum qui ſingularem ex contractu quaerit vtilitatem, quippe qui clarius loqui et legem apertius ſcribere potuiſſet et debuiſſet, interpretatio eſt facienda. (*d*) IV) In alternatiuis promiſſis electio eſt penes debitorem, (*e*) ante moram ſcil., poſt moram penes creditorem. (*f*) V) In dubio benigniora praeferenda, (*ff*) ſcil. in contractibus oneroſis, ſecus in gratuitis, (*) et vbi aliquis

ſingu-

ſingulare commodum ex contractu quaerit, vt et in renunciationibus. Quod vero in fauorem alicnius introductum eſt, in odium eiusdem detorqueri nequit. VI) Specialia generalibus inſunt, (**) ſi de iis cogitatum eſt. Sedulo diſtinguendum inter perfectam enumerationem caſuum et nuda exempla; ibi praecautione maxima opus. VII) Expreſſa nocent, non expreſſa non nocent. (***) VIII) Ad non cogitata non eſt trahenda conuentio. IX) Omnes conventiones ita interpretandae, vt exitum habeant. (*g*) X) Mora non intelligitur facta ab eo, cui nihil imputari poteſt. (*h*) XI Duobus rebus alternatiue promiſſis, tota perimitur obligatio, per ſolutionem, acceptilationem, pactum de non petendo vnius rei. (*i*) XII) Solennia in dubio adhibita praeſumuntur. (*k*) XIII) Dies ſolutionis in fauorem debitoris adiectus cenſetur, indeterminatus vero, varie computatur. (*l*) XIV) Qui ſe ad dandum obligauit, non eſt obligatus ad faciendum. (*m*) XV) In dubio minor ſumma et longius tempus, in fauorem debitoris, accipitur. (*n*) XVI) In generali conceſſione non veniunt ea, quae quis non eſſet veroſimiliter conceſſurus. (*o*) XVI) Vbi magis conceſſum eſt, minus etiam conceſſum videtur. (*p*) XVII) Stipulatio in annos ſingulos vna eſt, incerta, perpetua, non quemadmodum ſimile legatum morte legatarii finiretur. (*q*) XVIII) Error in nomine nihil nocet, modo in corpus conſenſus non deficiat. (*r*) XIX) Qui ſtipulatur rem, cu-

ius commercium non habet, nihil agit; qui autem rem promittit cuius commercium non habet, ipsi nocet. (*s*) XX) Aestimatio rei sub conditione promissae secundum tempus solutionis instituitur. (*t*) XXI) Termino a quo in promisso conditionali non expresso, deinde conditione existente, obligatio retrotrahitur ad initium actus. (*u*)

(*a*) Si quid vnquam, confusio iuris peregrini et patrii vitanda.

(*b*) L. 7. §. 12 D. de pactis L. 33 D. de contrah. emt. vend. L. 3 D. de reb. cred. L. 34 de R. I. L. 1. 3. et 21 D. de reb. dub. (XXXV, 4.) c. 6, 8, 15. X. de V. S. (V, 40.)

(*c*) L. 38 §. 18. L. 99 D. de V. O. L. 26. D. de 33 reb. dub. L. 47 de O et A. L. 21. 33 D. de contrah E. V.

(*d*) L. 39 D. de pact. c. 57. de R. I. in 6. L. 25 D de prob. Inutilis est cautela Strykii S. 1. c. 4. §. vlt. ne ipse scribat, vel scribens reseruet: Daß dem Creditori frey stehen solle, den Contract zu seinem Vortheil und Belieben zu interpretiren.

(*e*) L. 10 in f. D. de I. Dot: §. 34 I. de act. L. 34. §. 6 de contrah. emt. L. 57. D. de solut. (XLVI, 3.) Potest tamen alternatiua expresse in fauorem vnius vel alterius contrahentis mutari. Hoc autem, vt ex. presse ita determinetur, consultum. Sic etiam obligatio alternatiua legalis eius fauorem vnice respicit, in quem scripta est.

(*f*) L. 2. §. 3 D. de eo quod certo loco dari oportet. L. 11. §. 1 D. de leg. II. L. 105, 106 et 138. §. 1. D. de V. O. Si electio concessa tractum temporis habet, ante iudicium coeptum, mutare voluntatem licet; sin contra, secus. L. 112. pr. de V. O.

(*ff*) L. 56. de R. I.

(*) L.

(*) L. 41, 155. ibid. L. 5. C. de LL

(**) L. 147. de R. I.

(***) L. 195. ibid.

(*g*) L. 12. D. de reb. dub. (XXXV, 4.) L. 67. D. de R. I.

(*h*) L, 23. D. de O. et A.

(*i*) L. 27. §. 6 D. de pactis.

(*k*) L. 30. D. de V. O. L. 1. C. de contrah. et committ. ſtip. (VIII. 38.)

(*l*) L. 41, 42, 48, L. 56. §. 5 L. 59, 60. (de aeſtimatione in debiti conditionali). L. 72. §. 1 et 2. L. 83. §. 5. verſu: *Pro quo et illud* &c. L. 118. §. 1. de V. O

(*m*) L. 91 pr. de V. O. (de ſeruo promiſſo neglecto.)

(*n*) L. 12. 13. 109 D. de V. O.

(*o*) C. 69 de R. I. in 6.

(*p*) C. 27 X de decim. (III, 30.) L. 58. D. de V. O.

(*q*) L. 16. D. de V. O.

(*r*) L. 22. 32 D. ibid.

(*s*) L. 34. D. ibid.

(*t*) L. 59. D. ibid. L. 60. ibid.

(*u*) L. 64. D. ibid.

CAPVT IX.

DE MODIS TOLLENDI CONTRACTVS.

§. 50.

De nullitate contractus.

Saepe contingit, vt incaute cum perſonis, quae plane ſe obligare vel de re ſpeciali diſponere nequeunt, contrahatur, vel etiam dolus, vis, metus, error, conditio impoſſibilis vitiet conſenſum, vel eſſentialia et forma contractus,

(*a*) in loco contractus praescripta, deficiat, quod totidem nullitates efficit. Hae nullitates vel agendo vel excipiendo allegari queunt. *Prius* vel implemento nondum secuto, vel iam impleto contractu; *Posterius*, si ad implendum agatur. Hac ratione quilibet contra proprium factum venire potest, non obstante exceptione rei venditae et traditae, cum alias constantissima obtineat iuris regula: quem tenet de euictione actio, eum agentem repellit exceptio, scil. rei venditae et traditae, vel quod idem est: quae semel placuerunt, amplius displicere nequeunt. (*b*) Vtile tamen per inutile non vitiatur. (*c*)

(*a*) Non habito respectu an nullitas in ipsa lege contineatur. L. 5. C de LL (1, 14.) L. 6. D de euict. (XXI, 2.) Forma loci contractus obseruanda, etiam si alibi solutio promissa.

(*b*) t. t. D. de exc. rei vend. et trad. (XXII, 3.) c. 21 de R. I. in 6.

(*c*) L. 1. § 4. 5. L. 126 §. vlt. L. 141 §. vlt. de V. O. c. 37. de R. I. in 6.

§. 51.

De resolutione contractus validi mediante remedio extraordinario.

Quodsi negotium validum quidem sit, laesio tamen appareat, succurritur per restitutionem in integrum. Haec est *remedium iuris extraordinarium, quo ex auctoritate iudicis, propter lae-*

laesionem in ipso negotio contingentem, ex iusta causa, res in eum statum, quo ante laesionem fuit, reducitur. Diuiditur in restitutionem *gratiae*, a summa potestate circa delicta concedendam, (*a*) et *iustitiae*, quae in causis ciuilibus obtinet, quae proprie huius loci. Alia diuisio in *ciuilem* et *praetoriam*, hodie nullius vsus est. Intuitu *personarum* conceditur lapso vel circumscripto eiusue heredi, (*b*) non tertio, nisi in causa indiuidua, (*c*) nec fideiussori, nisi fideiussor sub certa qualitate fideiusserit, eaque cesset, (*d*) contra laedentes, aliquando tertium rei possessorem, (*e*) non vero parentes et patronos, (*f*) *Petenda*, non ex officio, secundum beneficii naturam, concedenda est, (*g*) et procurator, speciale mandatum (*h*) forsan ideo proferre vel cautionem de rato vel iudicato soluendo praestare debet, quia in hoc remedio agnoscitur validitas negotii. Petitur autem per modum actionis et exceptionis tam solitarie, quam cumulatiue. (*i*) *Laesio* est damnum patrimoniale, quod quis non nisi contra ius et aequitatem sustineret; (*k*) et vel ideo requiritur, quia negotia temere rescindi non debent. (*l*) Ex eadem ratione laesio tempore negotii (*m*) adesse, nec fato nec iure communi causata (*n*) et alicuius momenti (*o*) esse debet; Ergo damnum ex delictis (*p*) ad restitutionem iustitiae non pertinet; Ergo tantummodo competit deceptis, non decipientibus, (*q*) nec iis qui negligenter versantur. (*r*) Praeter laesionem requiritur *iusta*

restitu

restitutionis causa. Ad nominatas causas pertinent: a) dolus, b) metus, c) vis, quae tamen hodie remedium ordinarium, querelam scil. nullitatis fundant, (§. 6.) d) *minor aetas*, a momento in momentum computanda; (*f*) etiamsi tutoris vel iudicis autoritas interuenerit, (*t*) cuius fundamentum: quod scil. minores ipsi rebus suis superesse nequeant, ex paritate rationis ad respublicas, Ecclesias (*u*) et quae his similia sunt corpora extenditur. Non vero competit minori, α) qui veniam aetatis impetrauit, (*v*) β) vel se maiorem dixit, (*w*) γ) qui iurato huic beneficio renunciauit, (*x*) δ) qui negotium alienum ex mandato vel iussu gerit, quod est periculo mandantis, secus si absque mandato negotiis alienis se misceat (*y*) ε) qui cum aeque priuilegiato concurrit; (*z*) Ergo non in causa magis fauorabili scil. libertatis. (*aa*) f) Absentia haud dolosa, siue vituperabilis siue non, (*bb*) siue procuratorem reliquerit, siue non. (*cc*) g) *Vincula*, h) *seruitus*, i) *detentio apud hostes*, k) *absentia aduersarii*, licet protestatione ius conseruari possit, (*dd*) l) *capitis diminutio.* (*ee*) Innominatae causae comprehenduntur sub clausula generali: si quae alia mihi iusta causa visa fuerit, (*ff*) vbi tamen arbitrium vagum non admittitur; exempla sunt: factum tertii culposum, qui non est soluendo vel difficillimae conuentionis, paupertas, morbus sonticus, factum iudicis, iustus error (gg) &c. Ita qualificata persona, laesione et causa,

intra

intra quadriennium, a die remoti impedimenti computandum, (*hh*) adeundus eſt iudex competens vel rei ſitae, (*ii*) (non contractus, non arbiter vel commiſſarius, niſi literis commiſſorii haec poteſtas contineatur) (*kk*) et quidem hodie quilibet, etiam iurisdictionem inferiorem habens, modo abſtineat a reſtitutione contra decretum iudicis ſuperioris. (*ll*) Iudex autem praeuia cauſae cognitione ſummaria, (*mm*) audita plerumque altera parte, (*nn*) ſuper laeſione, iuſtitia reſtitutionis et annon aliunde ſecurus ſit, (*oo*) inſtituta, cognoſcit, an reſtitutio concedenda ſit, nec ne, quae ſententia, ſi denegatoria ſit, remediis ſuſpenſiuis locum dat. Per rem vero iudicatam denegata reſtitutio locum praecludit vlteriori petitioni. (*pp*) Pendente cognitione omnia in ſtatu quo conſeruanda ſunt, aeque ac ſi remedium ſuſpenſiuum interpoſitum eſſet. (*qq*) Quodſi autem locum inueniat, vnico non duplici iudicio (*rr*) reſcinditur quod geſtum, et ius amiſſum redintegratur. (*ſſ*) ita vt omnia in priſtinum ſtatum reducantur, et reſtitutus neque commodum neque damnum ſentiat, (*tt*) niſi res ita comparata ſit, vt in priſtinum ſtatum non poſſit reduci. (*uu*)

(*a*) L. 1 §. 10. D. de poſtul. (III, 1.) L. 27. pr. D. de poenis (XLVIII, 19) L. 1, 6, 7. vlt. C. de ſent. paſſ. (IX, 51.)

(*b*) L. 1, 6, D. de R. I. I. (IV, 1.) L. 14. §. 2. quod m. c. (IV, 2.) L. 3. §. 9. L. 18. §. vlt. L. 19. L. 27 pr. L. 42. de min. (IV, 4.)

(*c*) L.

(*c*) L. 10 pr. D quem-adm ſeruit. amitt. (VIII. 6.) L. 29. §. 1 D. de min. L. vn C. ſi in com-muni eademque cauſa (II, 26.)

(*d*) L. 2. §. 1 D. de admin. tut. (XXVI, 7.) L. 89. de acquir. hered. (XXIX. 2.) L. 51 pr. de proc. (III, 3.) L. 1 et 2. C. de fidei. min. (II, 24.)

(*e*) L. 14. § 3. quod metus c. L. 9 pr. L. 13. §. 1. L. 14, L. 15, L. 35 D. de min- etiam ad-verſus fiſcum t. t C. ſi aduerſus fiſcum (II, 37.)

(*f*) L. 2. C. qui et aduerſus quos (II, 43.) qua L. 29 pr. D. de min. correcta.

(*g*) Imo conſilium mu-tare licet ante actualem reſtitutionem L. 41 de min.

(*h*) L. 1 D. de R. I. I. L. 25. §. 1 de min. L. 26. ibid. t. t. C. etiam per procurat. (II, 49.)

(*i*) L. 9. § 3 et 4. D. quod met. cauſ.

(*k*) L. 3 §. 6, L. 6, 7, de min- Fere exorbi-tans eſt priuilegium mi-noris in L. 35 D. ibid. conceſſum L. 37 pr. ibid. Etiam propter ſolam no-vationem in modo obli-gandi minoribus conce-ditur reſtitutio L. 40 pr. L. 44. ibid. Non autem ſi propter nuptias modica quantitas donata L. 1 C. ſi aduerſ. donat. (II, 30.)

(*l*) L. 24. §. 1 de mi-nor.

(*m*) L. 3. §. 1 ſq. D. de min. L 2. C. ſi ad-verſ. vendit. pign. (II, 29.)

(*n*) L. 11. §. 4 et 5. D. de min. (IV, 4.) L. vlt. C. ibid (II, 22.)

(*o*) L. 4 D. de R. I. I.

(*p*) t. t. C. ſi adu. de-lict. (II, 35.) L. 37. D. de min.

(*q*) L. 1, 2. D. de R. I. I.

(*r*) L. 16. D. ex quib. c. mai. Hoc de maiori-bus intelligendum, ſicu-ti etiam maior non niſi propter damnum emer-gens reſtituitur, L. 18 ibid.; nec contra omiſ-ſam actionem vtilem ex eleganti ratione L. 20 ibid; quae ſecus in mi-noribus. L. 8. C. de in in-reſt. minor. (II, 22.)

(*ſ*) L.

(*f*) L. 3. §. 3. D. de minor.

(*t*) t. C. si tut. vel curat. interu. (II, 25.) L. vlt. C. si aduerſ. rem iudicat. (II, 27.) L. 11 C. de praed. et al. reb. min. (V, 71:) L. 47. D. de min.

(*u*) L. 3 C. de I. Reip. (XI, 29.) L. 4 C. ex quib. c. mai. (II, 54.) L. 1 C. de Off. eius qui vicem (I, 50:) c. 1, 2, 3, 4, 7, X. de reſtit. in int. L. 10. D. ex quib. c. mai.

(*v*) L. 1 C. de his qui ven. aetat. impetr. (II, 45.)

(*w*) t. t. C. si min. se mai: dix: (II, 43.)

(*x*) L. 1 et auth. Sacramenta puberum C. si aduerſ vend. L. 3. C. in fine si min. se mai. dix.

(*y*) L. 23. L. 24. pr. D. de min.

(*z*) L. 11. §. 6 et 7. L. 12. L. 34. D. de min. minores tamen vtraque parte reſtitui deſiderantes audiuntur L. 34 §. 1 ibid. vel qui de damno vitando agit, L. vlt. D. ibid.

(*aa*) L. 9. §. vlt. L. 10 et 31. D. de min. t. t. C. si aduerſ. libert. (II, 13.)

(*bb*) L. 20 pr. D. de min. L. 26 §. 1. D. ex quib. c. mai. L. 40 §. 1 ibid.

(*cc*) L. vlt. de R. I. I. requirit vt defenſus ſit abſens et concedit reſtitutionem ad finem appellationis. L 3, 8, L. 21. §. 1, 2, 3, L. 22. L. 26. §. 1 et 9. L. 28. L. 29. ex quib. c mai. Obſt. L. 39. ibid: ſed ibi de procuratore in ipſo abſentiae ingreſſu conſtituto agitur. L. 46. D. ex quib. c. mai. L. 1 C. ibid. (II, 54.) L. 2 C. de annali except. (VII, 40.)

(*dd*) L. 1. §. 1. D. ex quib. cauſa mai.

(*ee*) t. t. D. de Cap. min. (IV, 5.)

(*ff*) L. 26. §. vlt. D. ex quib. c. mai.

(*gg*) L. 2 et 7. de R. I. I. L. 6 in fin. ibid. L. 26. pr. et §. 3, 6, 7. L. 38. in fin. ex quib. cauſ. mai. L. 1 pr. D. de alien. iud. mut. cauſ. fact L. 3 pr. §. 1 et 2. D. de eo per quem factum eſt (II, 10.)

(*hh*) L. vlt. C. de temp. in int. reſt. (II, 53.)

(*ii*) L.

(*ii*) L. 2 vlt. C. vbi et apud quem (II, 47.) arg. L. 3. C. vbi in rem actio (III. 19.)

(*kk*) L. vlt. C. vbi et apud quem.

(*ll*) L. 16. §. fin. LL. ſq L. 42. D. de min: L. 3 C ſi adu. rem iud. (II, 27.) L. 1 C. vbi et apud quem.

(*mm*) L. 3, 7, pr. §. 1. D. de R. I. I L 13. pr. L. 24 §. 5 D. de min.

(*nn*) L. 29. §. 2. de min. L. 1 C. in fin. ſi adu. dot. (II, 34.)

(*oo*) L. 16. pr. §. 1-3. L. 39 §. 1. L. 45, 46. D. de min. L. 2 C. in quib. cauſ. in int. reſt. neceſſ. non eſt. (II, 41.) L. 4. C. in fine de his quae vi metusque cauſ. (II, 20.) L. 2 C. de dolo malo (II, 21.)

(*pp*) t. t. C. ſi ſaep. reſt. pet. (II, 44.)

(*qq*) L. 42 D. de min. L. vn. C. in int. reſt. poſt. ne quid noui fiat (II, 50.) L. 32 C. de transact. (II, 6.) Imo proeiudicium facit reliquis quaeſtionibus L. 43. de min.

(*rr*) §. 5. I. de act. (IV, 6.) L. 9. §. 7. quod met. c. L. 18 pr. de dolo L. 1 §. 1 L. 26. §. 7. D. ex quib. c. mai.

(*ſſ*) L. 13. §. vlt. L. 24. § 4. de min. L. 14 §. 1. L. 9, § 3, 4, 7. quod met. c.

(*tt*) d. L. 24. §. 4. L. 22. 27. §. 1 de min: L. vn. C. de reput. quae fiunt in iud. (II, 48.) L. 22. §. 1. D. ex quib. cauſ. mai. L. 1. C. ſi aduerſ. transact. (II, 32.)

(*uu*) L. 24. §. 2 D. de minor.

§. 52.

De reſolutione contractus validi ſed reſtricti.

Quoties conſenſus conditione vel modo reſtrictus vel ſuſpenſus eſt, toties contractus retro ſeu ex tunc in irritum cadit, ſi conditio reſolutiua non exſiſtat vel modus non impletus ſit.

Con-

Conditionis ſuſpenſiuae adiectio obligationis initium impedit. (§. 29.)

§. 53.

De reſolutione contractus validi puri per pactum adiectum 1) *de addictione in diem.*

Ope pacti adiecti a contractu perfecto reſiliendi datur facultas: 1) ex pacto addictionis in diem 2) commiſſorio 3) diſplicentiae 4) retrouenditionis. *Addictio in diem* eſt pactum adiectum, quo in caſum melioris conditionis, intra certum tempus oblatae, a contractu recedendi facultas permittitur. (*a*) Hoc pactum non ſolum in emtione venditione, ſed in quocunque alio contractu, non ſolum in fauorem venditoris, ſed etiam in fauorem emtoris, meliore ſcil. mercis conditione oblata, iniri poteſt, in fiſcalibus autem contractibus tacite ſubintelligitur. (*b*) Eſſentia huius pacti conſiſtit *in meliori conditione, ſecundum tempus contractus tali,* (*c*) *circa rem principalem,* (*d*) *intra praefinitum tempus,* (*e*) *circa idem obiectum, eandemque venditionem,* (*f*) *oblata.* Haec reuera et absque calumnia (g) offerri et alteri denunciari debet, cui plus offerre licet. (*h*) Regulariter ſaepius in diem addici nequit, niſi aliud conuentum, quo caſu tamen vltra tertiam addictionem non eſt procedendum, (*i*) ne in infinitum emtor incertus ſit. Quis autem meliorem offerat conditio-

nem, nihil intereſt, ita, vt et vni ex pluribus emtoribus vel venditoribus hoc liceat. (*k*) In arbitrio autem eius, in cuius fauorem pactum adiectum, poſitum eſt, an meliorem conditionem accipere an vero reſpuere velit, (*l*) excepto creditore pignus diſtrahente, niſi poſterior emtor, meliorem conditionem offerens, inops ſit, et impediendae tantummodo venditionis cauſa et ſic per calumniam interueniat. (*m*) Si plures ſint venditores, qui meliorem conditionem partim accipiunt, partim reiiciunt, diſtinguendum, 1) an pretium pro partibus diviſum; quo caſu prior emtor et is qui meliorem offert conditionem pro partibus reſpectiuis rem acquirunt, niſi emtor intentionem ad integrum fundum direxerit, vbi non tenetur partem emere; an 2) partes vno pretio venditae ſint et diſſentiant venditores; hoc caſu priori emtori manet integra merx. (*n*) Effectus huius pacti non unus. Adiicitur enim vel *mediante conditione reſolutiua*, vt meliori allata conditione ab emtione diſcedatur, vel *ſub conditione ſuſpenſiua*, vt niſi melior conditio offeratur, emtio rata ſit. (*o*) *Illo caſu* transfertur dominium cum ſuis effectibus, (*p*) et res tradita cum fructibus, deductis tamen impenſis et pretio ſoluto, (*q*) actione venditi, non rei vindicatione, (*r*) repetitur; *Hoc* vero *caſu*, ſi in ipſa traditione haec lex dicta, dominium non transfertur, (*ſ*) ideoque a tertio poſſeſſore vindicatur, (*t*) non habito reſpectu verborum directorum et obliquorum.

rum. Consulto ita concipitur: Es ist aber alles Vorstehende unter der Bedingung also abgeredet, auch die Tradition nicht anders als mit diesem Vorbehalt geschehen, daß diese Veräusserung nicht ehender, als wenn sich innerhalb 4 Wochen a dato keine annehmliche Käufer finden sollten, in Kraft treten, mithin auf solchen Fall, woferne Herr Käufer sodann auf vorgängige Anzeige, innerhalb 8 Tagen, nicht eben so viel zu geben sich entschliessen würde, der Verkauf als nicht geschehen geachtet werden, und das Eigenthum nebst denen Früchten dem Herrn Verkäufer und dessen Erben ohne Wiederrede verbleiben und solches gegen Käufern sowohl als einen jeden dritten gèltend gemachet werden soll. Exspirat autem pactum: a) tempore praefinito elapso, nec meliori conditione oblata; indefinite enim hoc pactum concipi nequit; (*u*) b) si venditor moritur cui heres intra praefinitum tempus non existit. (*v*)

(*a*) L. 1. D. de in diem addict. (XVIII, 2.)

(*b*) L. 4. C. de fide et Iure hastae fisc. (X, 3.) L. 1. C. de vend. reb: ciuit. (XI, 31.)

(*c*) L. 14 §. 5. L. 15. §. 1. D. h. t.

(*d*) L. 4. §. 1, 2, 6. L. 5. L. 14 §. 5. D. ibid.

(*e*) arg. d. L. 15 pr. h. t. et rubricae: *In diem.*

(*f*) L. 17. D. ibid: Aliud tamen praedium posteriori emtori b. f. simul vendere licet L. 19. D. ibid.

(*g*) L. 4. §. 5. L. 14. pr. D. ibid. Nec venditor alium emtorem calumniose substituere debet, alias tenetur ad interesse ibid. §. 1 et 3. vers. *aliter atque.*

(*b*) L. 6 §. 1. L. 7. L. 8. D. ibid. An fructus interim perceptos suos faciat, quaestio facti est d. l. 7.

(*i*) L. 11 pr. ibid.

(*k*) L. 13. §. 1. L. 18. ibid.

(*l*) L. 9. D. ibid.

(*m*) L. 10. D. ibid. coll. cum L. 9. alleg.

(*n*) L. 11. §. 1. L. 12. L. 13 pr. ibid.

(*o*) L. 2 pr. ibid. Dissensus veterum ICtorum videre est in l. 2. §. 4. D. pro emt. (XLI, 4.) vbi verior huius pacti datur explicatio, quod nempe instar modi sit.

(*p*) L. 2. §. 1. L. 3. L. 4. §. 3. h. t. L. 41. D. de R. V. (VI, 1.)

(*q*) L. 16. L. vlt. D. h. t.

(*r*) L. 6 pr. L. 14. §. 4. ibid. arg. L. 4. C de pact. inter emt: (IV, 54.)

(*s*) L. 4 pr. D. h. t.

(*t*) L. 3 et vlt. in fine C. de pact. inter emtor. et vend.

(*u*) arg. L. 11 pr. in f. D h. t.

(*v*) L. 15 pr. ibid.

§. 54.

2) *De pacto commissorio.*

Pactum commissorium, (Lex commissoria, non pactum Legis commissoriae) est pactum, quo conueniunt, vt, si intra certum tempus praestatio ex altera parte non sequatur, integrum negotium resoluatur. Pacto hoc non adiecto, non ad dissoluendum sed ad implendum agi debet. (*a*) Non vnice venditionibus, non vnice pretii solutioni applicatur, sed in omnibus negotiis mutuae praestationis, excepto pignore, (*b*) locum habet. Regulariter in fauorem venditoris adiicitur, quamuis etiam

etiam conueniri possit, vt emtoris commodum efficiat. Essentia pacti huc redit, vt pretium stato die, etiam absque interpellatione, (*c*) solutum non sit. Terminus ad quem ideo absolutae necessitatis est, quia alias daretur facultas resiliendi in infinitum. (*d*) Pretium vt integrum solutum esse debeat, per se patet; (*e*) Audiendus tamen est, qui impedimentum ineuitabile allegat, (*f*) quorsum etiam pertinet, si nemo est, cui solui possit. (*g*) Pactum hoc instar conditionis resolutiuae est, (*h*) quamuis etiam conditionem suspensiuam admittat; modo expresse adiiciatur, proinde interim dominium transfertur cum sua causa, (*i*) casu vero praedicto existente, resoluitur hoc effectu, vt si possessionem indistincte transtulit, actionem venditi tantum habeat, sin secus, rei vindicationem. (*k*) Vtroque vero casu res, licet certae rei contemplatione viliori pretio vendita sit, (*l*) cum fructibus, (*m*) interdum etiam eo, quod venditor, re postea alienata, minus consecutus est, repetitur; (*n*) arrha, vel id, quod iam pretii nomine solutum est, in commissum cadit (*o*) ita tamen, vt cum fructibus compensetur. (*p*) In venditoris tamen arbitrio est, an velit emtionem ratam habere, et pretium petere. Vno vero electo, consilium mutare nequit. (*q*) Caute ita exprimitur: Daferne aber Herr Käufer den Rückstand der Kaufgelder von 1000 Rthlr. binnen 6 Monathen a dato, mithin vor

dem 5ten April. a. f. nicht völlig, nach vorstehenden Conditionen, berichtigen würde, so soll der ganze Contract, und darauf sich gründende tradition als nicht geschehen geachtet, das abschläglich bezahlte verfallen, und Herr Verkäufer vor sich und seine Erben berechtiget seyn, das vorbeschriebene Hauß als sein Eigenthum nebst denen Früchten zu vindiciren, und Herr Käufer die Früchte nur so weit nicht restituiren, als selbige durch die verfallene abschläglich bezahlte Kaufgelder getilget werden, gestallten auch Herr Käufer sich verbindlich macht, den Abgang am Kaufgelde zu erstatten, welchen Herr Verkäufer bey einem anderweiten Verkaufe erleiden würde. Tollitur hocce pactum: 1) per ineuitabile impedimentum; 2) Si post diem residuum pretium accipiat, vel saltem petat. (*r*) 3) Per contrariam conuentionem. (*s*)

(*a*) L. 14. C. de rescind. vendit. (IV, 44.)

(*b*) L. 3. C. de pact. pign. (VIII, 35.)

(*c*) L. 4. §. vlt. D. de Lege Commiss. (XVIII, 3.)

(*d*) arg. L. 4. pr. D. h. t. ibi: *intra certum diem.*

(*e*) L. 10 pr. D. de rescind. emt. vend. (XVIII, 5.)

(*f*) d. L. 10. §. 1. arg. L. vlt. D. h. t.

(*g*) L. 4. in f. D. h. t. arg. l. 6. pr. ibid. vbi *si per emtorem factum sit.*

(*b*) L. 1. D h. t. L. 6. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*i*) L. 2. D. in fine h. t.

(*k*) L. vlt. D. h. t. ibi: *vindicari debeant*; sed pugnat cum L. 4 pr. et §. 3 ibid. vbi: *ex vendito actionem competere.* Sed hic de fructibus repetendis, ibi de re ipsa perenda sermo est. Vid. L. 1, 3 C. de pact. inter emt et vend. (IV, 54.)

(*l*) L. 6 C. ibid.

(*m*) L. 5. L. 6. §. 1. h. t.

(*n*) L.

(*n*) L. 4. §. 3. L. 5. h. t.

(*o*) L. 4. §. 1. D. L. 6 pr. L. 8 pr. h. t. L. 1. C. de pact. inter emt. et vend.

(*p*) cit. L. 4. D. h. t.

(*q*) L. 2, 3. L. 4 §. 2. L. 7. D. h. t. L. 4. C. de pact. inter emt. et vend.

(*r*) L. 6 §. vlt. L. 7. D. h. t.

(*s*) L. 8. C. de pact. inter emt. et vend.

§. 55.

3) *De pacto displicentiae.*

Pactum *displicentiae* (*a*) quod est species conditionis resolutiuae L. 3. D. de contrati. E. V. dicitur conuentio, qua intra certum tempus vni paciscentium, absque vlla alia causa vel impune, vel modico dato, (Reukauf) recedendi datur facultas. Hoc pacto absque adiectione diei inito, intra 60 dies redhibitio locum habet, absque causae cognitione, post 60 dies non nisi cognitione instituta, et si iusta causa interceßit etiam vlterius redhibitio conceditur; Imo in perpetuum hoc pactum iniri potest. (*b*) De fructibus interim perceptis idem obtinet, quod in redhibitione. (*c*) Formula pacti haec esto: Es behält sich aber Herr Käufer hiebey ausdrücklich bevor, daß falls innerhalb 3 Monathen a dato ihm der vorbeschriebene Contract nicht anstehen sollte, selbigem gegen 20 Rthlr. Reukauf davon abzugehen gestattet, und so dann der ganze Contract erloschen seyn soll, gestallten auch die Tradition nicht anders als mit dieser Bedingung geschehen. Exorbitans est hocce pactum, proinde parcius adhibendum

et arctis limitibus cohibendum. In venditione animalium, et rerum quae certo artificio constant frequentatur. Emtor tamen futurus rem aliis vsibus applicare non potest, alias tenetur. (*d*) Irrationabilis est consuetudo, quae passim obtinet, vt intra anni spatium cuilibet, soluta certa poena, poenitere liceat.

(*a*) L. 6. D. de resc. emt: vend. (XVIII, 5.) L. 2. §. 5 D. pro emtore (XLI, 4.) L. 4. C. de aedilit. act. (IV, 58.)

(*b*) L. 31. §. 22. D. de aedilit. Ed. (XXI, 1.) L. 4. C. ibid. (IV. 58.)

(*c*) l. L. 31. §. 23.

(*d*) L. 20. pr. §. 1. D. de praes. verb.

§. 56.

De rescissione contractus propter laesionem vltra dimidium.

Laesio vltra dimidium (enormis dicitur, si venditor nec dimidiam partem iusti pretii, (*a*) secundum tempus emtionis venditionis diiudicandi, (*b*) acceperit. Eiusmodi laesio non iure Pandectarum sed iure Codicis rescissionem contractus secundum quid operatur, concessa scil. emtori electione, vel restituto pretio cum vsuris rem emtam restituendi cum fructibus; vel quod deest iusto pretio soluendi et contractum seruandi. (*c*) Propter minorem laesionem haud ita exiguam non conceditur rescissio contractus, quia naturaliter vsque ad dimidium se circum-

venire

venire licet; (*d*) excepta dote, in qua omnis laesio reparanda. (*e*) Ex identitate rationis 1) emtori eodem modo succurritur, si tempore venditionis nec dimidiam mercem pro ratione pretii acceperit; tertius vero, qui neque successor vel emtoris vel venditoris est, neque consensum in negotium impertiuit, hoc remedio vti nequit; 2) ad omnes contractus bilaterales onerosos siue synallagmata (*f*) aequaliter pertinet, non vero a) ad subhastationes, (Iurisprud. extrai. §. 121.) b) ad negotia lucratiua, (*g*) c) transactiones. Laesione ab aduersario negata, verum rei pretium non per testes, sed per aestimatores, (*h*) qui rem ex tempore contractus aestimare valent, determinandum; admittitur tamen renunciatio huius beneficii, sicuti tacite eidem renunciatum consetur, si scienter minus pretium vel minorem mercem acceperit vel emtor vel venditor. (*i*)

(*a*) L. 2 L. 8 C. in fine de rescind. vend. (IV, 44.)

(*b*) d. L. 8 coll. cum L. 4 et 6 C. ibid.

(*c*) L. 2 C. alleg. c. 3. X. de emt. vend. (III, 17.)

(*d*) L. 8 C. alleg. L. 12, 15. ibid. L. 16. § 4 D. de min: (IV. 4.) L. 22. § vlt. D. loc. cond. (XIX. 2.) L. 8. de resc. vend. (XVIII. 5.) L. 54. D. de contrah. E. V. (XVIII. 1.)

(*e*) L. 6 §. vlt. L. 12. §. 1. D. de I. Dot. (XXIII. 3.)

(*f*) de permutat arg. L. 2. D. de rer. permutat (XIX, 4.) de datione in solutum arg. L. 4 C. de euict. (VIII, 45.)

(*g*) L. 22. D. de donat (XXXIX, 5.)

(*h*) Ex ipsa huius probationis natura, non ob-

ſtante c. 3 X. de emt. et vendit: (III. 17.) cum verba: *per teſtes* obſervantibus fratribus Pithoeis interpolata ſint et in antiquis MStis non reperiantur.

(*i*) L. 38 D. de contrah. emt. (XVIII, 1.)

§. 57.

De reſolutione contractus ope Aedilitii Edicti remiſſiue.

Aediles edixerunt de vitiis rerum venalium. Sed cum hoc remedium ad pauciores contractus pertineat, infra de eodem commodior dicendi erit locus. (§. 292.)

§. 58.

De reſolutione contractus, quae morte contingit.

Regulariter pacta et contractus in rem concipiuntur, (§. 17.) niſi quae Lege vel conuentione ad perſonam adſtricta ſunt. *Prius* contingit a) in ſocietate, b) mandato, propter perſonae induſtriam, fidem et amicitiam electam, c) vſusfructus conſtitutione, d) locatione conductione fiſcali paſſim, e) in locatore vaſallo, quando agnati vnice ex beneficio primi acquirentis ſuccedunt, et generaliter, quando reſolvitur ius concedentis, quo caſu, cum quilibet contrahens non ignarus eſſe debeat conditionis eius, cum quo contrahit, nequidem ad intereſſe agendi facultas ſupereſt. *Poſterius* vel *tacite* in

in singulari arte et professione (*a*) plerumque in artibus liberalibus; (*b*) vel *expressa conuentione fit.*

(*a*) L. 31 D. de solut. et liberat. (XLVI, 3.)

(*b*) Quamuis pacto fieri possit, vt heredes per alium negotium continuent. Stryck. C. C. S. 1 c. 4 §. 15.

§. 59.

De resolutione contractus per mutuum dissensum.

Sicuti mutuo consensu negotia ineuntur, ita naturali ratione eodem modo dissoluuntur, (*a*) etiam per acceptilationem, quae tamen hic non sua natura, sed potestate conuentionis valet; (*b*) modo res integra, et contractus nondum impletus sit, alias nouus contractus adest, et omnia circa confirmationem, resignationem, laudemium locum habent, quae in nouo contractu obtinent. (*c*) Repetitio consensus inutilis vero vtilem conuentionem non vitiat. (*d*)

(*a*) c. 1 X. de R. I. L. 35. de R. I. L. 1 et 2 C quando liceat (II, 45.) L. 3. et 5 §. 1 D. de resc. emt. vend. (XVIII, 5.) L. 3, 6, C. ibid. (IV, 44.) L. 80. L. 95. §. 4. L. 107. D. de solut. (XLVI, 3.)

(*b*) L. 5 pr. de rescind. emt. vend.

(*c*) § 4 I. quib. mod. toll. obl. (III. 30.) L. 58. D. de pact. d. l. 1 C. quando lic. L. 2 D. de resc. emt. vend.

(*d*) L. 7. D. ibid. L. 30. §. vlt. D. de pactis.

§. 60.

§. 60.

De resolutione contractus propter insignem mutationem circumstantiarum.

Omnia pacta et per consequens etiam contractus tacita sub clausula fiunt: rebus sic stantibus. (*a*) Si itaque tale quid ante implementum accidat, ex quo verosimile est, partes non fuisse consensuros, si tempore contractus in eo statu fuisset, reuera non adest consensus. Hoc maximopere in Synallagmatibus, in quibus accurata proportio ab initio intenditur, obseruandum. (*b*)

(*a*) arg. c. 25 X. de iurei. (II, 24.)

(*b*) Exempla sunt in L. 40 §. vlt. D. de pact. L. 83. §. 5 D. de V. O. (XLV, 1.) L. 98. §. 8. de solut. (XLVI. 3.) (de re profana sacra effecta et seruo qui ad libert. peruenit; de naui dissoluta et restituta; de area aliena promissa in qua insula aedificata est.) L. 136. §. 1 ibid. (de fundo alienato cui promissa erat via nec constituta) L. 38 pr. D. de solut. et liberat. (XVI, 3.) (de tacita reuocatione mandati) L 58. §. 1. ibid. (de arrogato.)

§. 61.

De modo tollendi obligationem mediante nouatione.

Nouatio est modus tollendi obligationem, quo prior obligatio in aliam, diserte expresso nouandi animo, vel in totum vel in tantum mutatur

tatur. (*a*) Alia est *necessaria*, quae ex legis dispositione et sic ipso iure fit per litis contestationem, quae quasi contractum constituit; Alia *voluntaria*, quae proprie nouatio dicitur. Hac saepe deteriorem conditionem nostram facimus, amittendo scil. priuilegium crediti, cum e contrario saepe meliorem faciamus causam nostram per actionem institutam. (*b*) Voluntaria fit I) vel mutatione personarum, siue debitoris siue creditoris, quod vtrumque in delegatione contingit. Delegare autem est vice sua alium reum dare creditori vel cui iusserit; (*c*) Deinde II) etiam manentibus iisdem personis, vel circa modum obligandi, (*d*) vel circa cautionem, (*e*) vel circa accessoria, (*f*) aliquid mutuo consensu mutatur. Generaliter de hisce speciebus tenendae sunt regulae: *α*) cum nouatio successiuam tantummodo efficiat obligationem, requiritur, vt prior obligatio iure subsistat, (*g*) *β*) vt animo nouandi expresse declarato et ex interuallo fiat, alias prior obligatio subsistit et noua accedit. (*b*) Si vero debitorem meum tantummodo iussero creditori meo soluere, absque expressa nouatione, et si nouatio non adsit, tamen prior obligatio tollitur, si reuera soluatur; (*i*) Si autem prior debitor *periculo suo* suum debitorem deleget, nouatio non est. (*k*) *γ*:) Quatenus obligatio per stipulationem facta est, per pactum nouatio non procedit. (*l*) quia negotia eodem modo dissolui debent, quo colligata sunt. *δ*) Sed haec ad ritum stipula-

tionum,

tionum, qui hodie non obtinet. Nouando is deteriorem conditionem facere potest, cui recte soluitur, (*m*) et de rebus suis liberam disponendi facultatem habet. (*n*) *ε*) Posterior obligatio, vt iure ciuili vel saltem naturali subsistat, necesse est; (*o*) quodsi id, quod pure debebatur, conditionate nouando promittatur non statim sed existente conditione prior obligatio tollitur; (*p*) sin vero debitor principalis pure obligatus sit, deinde alius sub conditione idem promittat, conditio vero deficiat, nihilominus contra debitorem principalem agendi potestas est. (*pp*) *ζ*) Ea nouando in alium iure perpetuo transferri nequeunt, quae personae cohaerent, (*q*) alias vero de omni re nouatio iniri potest. (*r*) *η*) Expromissio consensum prioris debitoris non exigit, imo pro inuito fieri potest. (*s*) Delegatio autem debiti, nisi consentiente et stipulante promittente debitore, iure non perficitur, bene vero emtio nominis ignorante et inuito debitore. (*t*) *θ*) Nec creditoris creditori quisquam inuitus delegari potest. (*u*) *Effectus* nouationis in eo consistit: a) vt prior obligatio tollatur, et prior debitor liberetur, licet posterior non sit soluendo, (*v*) nisi quis pro duobus debitoribus alternatiue expromiserit, quo casu neuter liberatur, expromittens vero electionem habet, quem soluendo liberare velit; (*w*) Si vero *coniunctiue* pro duobus expromittitur, ambo liberantur; (*x*) b) morae purgationem inducat; (*y*) c) Delegatio renuncia-

ciationem exceptionis, quam sciebat habere, efficiat. (z)

(a) §. 3. I. quib. mod. toll. obl. (III. 30.) L. 1 D. de nou. et deleg. (XLVI, 2.)

(b) L. 29 D. h. t. (XLVI. 2.) L. 6 §. fin. D. de re iud. (XLII, 1.) L. 26. D. de O et A. (XLIII, 7.) §. 1 in f. I. de perpet. et tempor. act. (IV, 12.) Transactio cum vim rei iudicatae habeat, necessariam et proinde impropriam constituit nouationem. Propriam vero ex mente Iuris Romani vel ideo constituere nequit, quia novatio ex regula non nisi stipulatione fiebat, arg. L. 96 §. 2. D. de solut. (XLVI, 3) vbi: *quamvis nulla delegatio facta; neque liberatio secuta esset.*

(c) L. 11 D. h. t.

(d) L. 2 D. h. t.

(e) §. 3 I. quib. mod. oblig. tollitur.

(f) L. 5 h t.

(g) arg. L. 8 §. 2. in fine §, 5. h. t.

(h) L. 6. §. 1 L. 7. L. 8. §. 1, 2, 3. L. 2 D. in fin. h. t. L. 28 ibid. et expressius in L. vlt. C. h. t. (VIII. 42.) et §. 3. I. quib mod. toll. obligat. Inde constitutum debiti alieni regulariter non est nouatio, quia prior debitor obligatus manet, constituens vero obligationi tantummodo accedit L. 18 §. vlt. L. 28. D. de const. pec. (XIII, 5.)

(i) L. 21 D. h. t. L. 3 C. ibid. exemplo assignationis hodie vsitatae.

(k) L. 45. §. penult. et vlt. D. mandati. (XVII, 1.

(l) L. 27. §. 2. D. de pact.

(m) L. 3. D. h. t. L. 10. L. 31 §. 1. ibid. L. 10. D. de Solut. (XLVI, 3.) Ex correis stipulandi quidem vni recte solvitur ad effectum liberationis, sed is qui in stipulatione tantummodo nominatus est, (quem Romani *adiectum* vocant.) eandem nouando mutare nequit. Sic etiam seruo debita peculiaria recte soluuntur, qui tamen

men nouare nequit in deterius. L. 19 D. de Solut.

(*n*) L. 20 L. 25. L. 34 pr. et §. 1. D. h. t. L. 4. C. ibid.

(*o*) Pupillo sine auctoritate tutoris nouante, prior debitor liberatur; non si seruus absque consensu domini nouationem susceperit §. 3 I. quib. mod. toll obl. L. 1 in f. L. 14 in fine L. 24. D. h. t.

(*p*) L. 14. pr. et de contrario casu §. 1 ibid. L. 31 pr. ibid. §. 3 I. quib. mod. toll. oblig.

(*pp*) L. 30 §. vlt. D. de pactis.

(*q*) L. 4 D. h. t.

(*r*) L. 2 et 8 §. 1 D. h. t.

(*s*) L. 8 §. vlt. in fin. D. h. t. L. 91 D. de solut. (XLVI, 3.)

(*t*) L. 1. C. h. t. (VIII, 42.)

(*u*) L. 6 C. ibid.

(*v*) §. 3 I. quib. mod. toll. obl. (IIJ, 30.) L. 6 pr. D. h. t. hypothecae et pignora liberantur L. 4 C. de fideiuss. (VIII, 41.) L. 26 §. 2 mand. (XVII, 1.) et sistuntur vsurae. L. 18, L. 27. de nouat. et delegat. Non venditori competunt vsurae, quia obligatio principalis sublata, non creditori delegato, quia non promissae. Ita accipe d. L. 27 sensum.

(*w*) L. 8. §. 4. L. 26. h. t.

(*x*) L. vlt. §. fin. D. h. t.

(*y*) L. 8 pr. L. 14 pr. L. 15. D. h. t.

(*z*) L. 12. L. 19. D. h. t. excepto Sct. Vellei. et beneficio aetatis, cuius rei elegans ratio ibidem traditur. Speciatim is, qui donandi animo expromittit, creditori beneficium competentiae opponere nequit. L. 33 ibid.

§. 62.

De modis tollendi obligationem per solutionem.

Soluere in sensu generaliori, pro quacunque satisfactione obligationis; (*a*) In sensu specialiori

liori vero, pro corporali praestatione eius, quod debetur, accipitur (*b*). Solutio alia est spontanea, alia est satisfactio, quae mediante distractione pignorum vel executione fit. Hoc casu debitor priuilegia solutionis (§. sq.) amittit, et creditoris in arbitrio est, pecuniam inde redactam etiam in debitum naturale referre (*c*). Soluere potest, qui liberam alienandi potestatem, vel per se, vel ex mandato habet (*d*), alias quilibet etiam pro inuito, si absens sit, ad effectum liberationis (*e*); non pro praesenti (*f*). Ad soluendum obligatus est: debitor, heres et qui alias legitime succedit obligato (*g*), non pater pro filio (*h*), non vxor pro marito (*i*) et vice versa. Plures heredes *α*) debitum pecuniarium certum diuisim soluere debent, *β*) interdum totum peti necesse est, nec diuisum praestari potest, v. g. opus. *γ*) Pro parte petitur, totum vero praestandum est ab vno, in debito speciei incerto, *δ*) in solidum agitur, pro parte vero praestatur in obligatione indiuidua (*k*). Solutionis modus his absoluitur principiis: Fiat a) *iusto tempore* (*l*) vel legali vel conuento, salua praenumeratione (*m*); nulla conuentione inita, statim, ita tamen, vt modicum debitori concedatur spatium (*n*). Difficultates vero solutionis semper ad debitorem spectant (*o*). b) *Debito modo*; id scil. quod in obligatione est (*p*), non aliud pro alio, absque consensu creditoris, praestandum est (*q*), quod maxime in debitis generis obseruandum, cum in debitis spe-

ciei praeciſe illa ſpecies praeſtari debeat (*r*). Nummi argentei pro aureis et vice verſa tamen ſolui queunt (*ſ*), quatenus a) aliter non conuentum, b) creditor damno non afficiatur (*t*). Particularis ſolutio absque conuentione nemini obtrudi poteſt (*u*), niſi liquidum cum illiquido concurrat, quo caſu liquidum recte ſoluitur (*v*). Talis autem res tradenda, quae creditoris ſtatim eſſe poteſt (*w*); Et licet pro parte tantummodo euicta ſit, tota tamen obligatio durat (*x*). c) *Debito loco*, vel ſpecialiter conuento, vel contractus, vel Domicilii (*y*) et quidem periculo debitoris (*z*). d) Solutio ei offerenda, 1) ad quem debitum ſpectat, etiam ei, cuius nomen ſtipulationi inſertum eſt, contradicente licet creditore (*aa*); Ergo nec genero pro filia (*bb*), non praedoni (*cc*), non matri, quae non eſt tutrix (*dd*), et 2) diſponendi facultatem habet (*ee*), ergo non pupillo absque tutoris autoritate (*ff*), niſi pupillus correus ſtipulandi ſit, vel ipſe mutuum dederit (*gg*). Procuratori, qui mandatum ſpeciale habet, vel omnium bonorum, recte ſoluitur, modo mandatum reuocatum non ſit, idque ad notitiam debitoris peruenerit (*hh*). Si mandatarius pecuniam alienam, mandantis ſcil. ſuo nomine ex proprio debito ſoluat, neuter liberatur, niſi nummi conſumti ſint, tunc is, qui dedit, liberatur, regreſſu mandanti reſervato (*ii*). Tutori (Iurisprud. extrai. §. 169. ſq.) item pluribus heredibus non niſi iudiciali-

ter

tet tuto ſoluitur (*kk*). Quodſi creditor ſolutionem debito modo oblatam accipere recuſet, debitum ad effectum ſolutionis deponitur (*ll*), vel iudicialiter (Iurispr. extraiud. §. 131.) vel coram Notario et teſtibus, et ab hoc tempore periculum eſt creditoris, licet debitor aliquando interpellatus non ſoluerit (*mm*). Quodſi tamen interim moneta illa prohibeatur, hoc creditoris detrimento non eſt (*nn*). Rite autem et absque ſimulatione (*oo*) facta ſolutio, liberationem pleniſſimam ſortis, vſurarum, fideiuſſionum et hypothecarum intuitu, efficit (*pp*), niſi idem debitor etiam chirographario debito obſtrictus ſit, quo caſu pignus retinetur (*qq*). Debitor ſoluens recte repetit chirographum (*rr*), ſi quod datum fuerit, cum apocha (*ſſ*), aut hanc ſolam, ſi nullum inſtrumentum confectum fuerit. Solutio facti eſt, ideoque probanda; interdum praeſumitur, ſi factum concludens adſit (*). Apocha in ſpem futurae ſolutionis data ante praeſcriptionem exceptionis non numeratae pecuniae debitorem non liberat (*tt*). Apocha autem continere debet: 1) nomen ſoluentis, 2) cauſam debendi, in quam ſolutum, 3) ſummam, non ſolum cyphris, ſed etiam litteris expreſſam, 4) diem et conſulem, 5) ſubſcriptionem accipientis, quibus interdum, 6) vel ſubſcriptio teſtium, vel iudicialis, vel etiam Notarii publici autoritas ſuperadditur (*uu*). Apocha eſt vel generalis vel ſpecialis. Illa quaecunque debita (*vv*), haec certum aliquod debi-

tum comprehendit. Interdum reſeruationes non inutiliter inſeruntur, v. g. vſurarum, intereſſe loci, temporis, monetae. Cauti denique ſimus, ne plures apochas ſuper eodem debito ſucceſſiue aliter debitori exhibeamus, niſi diſerte in poſteriori contineatur, quod vnum idemque debitum reſpiciat, id quod etiam obſeruandum circa apochas interimiſticas (Interims-Quittungen). Apochis, exceptis iis, quae ab exactoribus publicis dantur (*ww*), intra 30 dies, poſtea vero nunquam obſtat exceptio non numeratae pecuniae (*xx*). Quodſi amiſſionem chirographi creditor alleget (*yy*), inſuper caſſatoriam cautionem (einen Mortifications Schein) exhibere debet (*zz*), in quo a) inſtrumentum amiſſum ſufficienter definitur b), caſus amiſſionis exprimitur c), ſolutio facta allegatur d), liberatio pleniſſima declaratur, proinde e) inſtrumentum caſſum atque inutile pronunciatur, ſi forſan producatur, et f) adiicitur promiſſum, de inſtrumento adhuc retradendo, ſi eius poteſtas detur g). Caute hoc inſtrumentum a creditore iudici debitoris competenti inſinuatur, vel, ſi hypotheca conſtituta, iudici, qui confirmationem impertiuit, impetrata ſimul hypothecae in libris publicis deletione (Iurispr. extrai. §. 61).

(*a*) L. 52. 54. D. h. t. (XLVI, 3.) L. 176. de V. S.

Et ſufficit rem debitam in conſpectum creditoris ponere L. 79 D. h. t.

(*b*) L. 49 D. h. t.

(*c*) L.

(*c*) L. 101 §. 1 D. h. t.

(*d*) L. 87. L. 108. D. h. t. ita vt nummi extantes vindicari possint; quodsi vero in vtilitatem pupilli consumti sint, doli mali exceptione repellitur,

(*e*) L. 23 L. 40. L. 53. D h t L. 39. D. de neg. gest. (III, 5.

(*f*) L. 91. D. h. t.

(*g*) L. vn. C. vt act. et ab heredibus (IV. 11.) L. 49 D. h t. ibi: *vel cuilibet successori.* Ante restitutam hereditatem solutiones et liberationes factae ratae habebuntur. L 104. h. t

(*h*) Filius patri quidem obligationem acquirere, non vero solutionis acceptatione remittere potest L. 23 D. h. t. t. t. C. ne filius pro patre (IV. 13.

(*i*) t. t. C. ne vxor pro marito (IV, 12).

(*k*) L. 85, 139 D. de V. O.

(*l*) L. 85 D. h. t.

(*m*) L. 70 D. h. t. L. 12. C. de contrah. l, committ. stipulat.

(*n*) L. 105 D. h. t. §. 2. I. de V. O (III, 16.) L. 213 D. de V. S.

(*o*) L. 137. §. 34 D. de V. O.

(*p*) L. 98. §. 6. h. t. non autem factum pro facto. Solutio partis, etiamsi creditor, se vniuersum accepisse, cauerit, non impedit exuberantis debiti repetitionem, nisi solennis praecesserit acceptatio. Hoc tamen tantummodo intelligendum de negotiis stricti iuris L. 6. C. de solut. ibi: *eos quos verbis obligavit*; coll. cum L. 21 ibid.

(*q*) L 46 L. 50. D. h t. Aliud solutum tamen, licet ad liberationem non proficiat, tanquam indebitum repeti nequit. Nomina debitoris creditor inuitus in solutum accipere non compellitur L. 16. L. 17. C. h. t. (VIII, 43.)

(*r*) L. 12. §. 1. D. de reb. cred. (XII, 1.)

(*s*) arg. L. 65. §. 1. D. de V. O (XLV, 1.) L. 1 D de contrah. emt. (XVIII, 1) L. 1. C. de arg. pref. (X 76) modo non sit minuta moneta: Münz-Ordn: de 1559. §. 11. die jetzt (§. 3, 10) gemelte gemeine Reichs-Münzen

Münzen sollen also von männiglich im Reich in Kaufen und Verkaufen, und sonst in Bezahlung, bis auf den ein Kreuzer inclusive für Wehrschaft, wie obsteht ausgegeben und genommen werden, doch was unter den 5. Kreuzern, soll niemand verbunden seyn, solcher Münzen über 25. Gulden in Bezahlung und für Wehrschaft zu nehmen. Aber was hiervor auf Goldt getheydingt und verschrieben ist, dergleichen was hinführo in Goldt beschrieben, und dermaßen pacisciert und angedingt ist, samt andern Bezahlungen, so nach alter Gewohnheit mit Goldt bezahlt sind worden, denen soll hiermit nichts benommen, sondern in alle Wege vorbehalten seyn vid. etiam R. D. de 1570. §. 76.

(t) L. 43 L. 99. D. h. t.

(u) L. 41. §. 1 D. de vsur. (XXII, 1.) coll. cum L. 9 C. de solut. vbi: *totius* &c.

(v) arg. L. 21. D. de reb. cred. et L. 8 D. si pars hered. petat. collatae cum L. 41 et 9 nota u. citatis.

(w) L. 20, 26, 27, 33, 38 §. 3, 46. §. 2. 55 D. h. t. Re aliena soluta demum post vsucapionem liberatio contingit L. 60, 61. L. 69. L. 78. L. 94 pr. h. t. Communis pecunia soluta proficit ad liberationem d. l. 94 §. 1 ibid.

(x) L. 46 pr. §. 1 D. h. t.

(y) L. 8. C. de solut. L. 122 pr. D. de V. O. L. 9 D. de eo quod certo loco (XIII, 4).

(z) L. 39 pr. D. h. t. nisi creditor causam periculi dederit ipse.

(aa) L. 16 pr. D. de Fidei. (XLVI, 1.) L. 10 et 11. L. 12. §. 1. 3. L. 34. §. 4 D. h. t. ad hunc effectum, vt si indebitum adiecto solutum sit, non ab eo, sed ab ipso creditore, repetatur L. 59. ibid. Sed heredi eius, qui stipulationi adiectus est recte non soluitur L. 55. 56. 81. ibid. bene vero curatori eiusdem L. 95 §. 6, 7. ibid.

(bb) L. 34. §. 6. ibid.

(cc) L. 34. §. 9. ibid.

(dd) L. 88 ibidem.

(ee) L. 58. D. h. t.

qui

qui alii ſub pacto: vt ſtatim liberetur. ſoluit, creditore ratum non habente. ſtatim condicere poteſt ſolutum; Si ita: ſi dominus ratum habuerit, non prius, quam dominus ratum non habuerit.

(*ff*) L. 15. L. 47. D. L. 6. C. h. t.

(*gg*) L. 11. L. 90. D. h. t.

(*hh*) L. 12. pr. §. 2. L. 18. L. 32. L. 34. §. 3. L. 35 L. 51. 86, 106. h t. L. 3 et 4, 11, 12 C. ibid. Quodſi tamen mandatarius reuocatus ab ignorante debitore hoc animo recepit, vt furtum faciat, non liberatur debitor ipſo iure, ſed condictionem furtiuam cedendo creditori L. 38. §. 1 D. h. t. Etiam tacita reuocatio ſufficit, L. 38 pr. L. 82 h. t. vbi: *nec cauſam habet exiſtimandi id inuita Seja factum eſſe.*

(*ii*) L. 17. D. h. t.

(*kk*) L. 81. §. 1 ibid.

(*ll*) L. 9 C. h. t.

(*mm*) L. 72 pr. D. h. t. L. 95 pr. §. 1 ibid.

(*nn*) L. 102 pr. D. h. t.

(*oo*) L. 13. C. h. t.

(*pp*) L. 43 D h. t.

(*qq* t. t. C. etiam ob chir. pec. (VIII, 27.)

(*rr*) L. 14 et vlt. C. h. t. L. 2 C. de condict. ex L. (IV, 9. L.) vlt. C. ad exhib. (III, 42.) Sola redditio chirographi citra animum liberandi facta, liberationem non inducit. L. 15 C ibid. Ad probandam ſolutionem minime requiritur inductio vel deletio chirographi L. 22. C. ibid

(*ſſ*) Creditor ad apocham exhibendam compellitur arg. L. 18. C. de teſt. (IV, 20.) L 19 C. de fide inſtrument. (IV, 21.)

(*) L. 26. D. de probat.

(*tt*) L. 21 et 23 C. h. t. L. 19 §. 1 D. de acceptil. (XLVI, 4.) L. 1 C. de apoch. publ. (X, 22.)

(*uu*) L. vlt. C. ſi cert. pet. (IV, 2.) et Auth. ſed nouo iure ibid. Hodie tamen teſtes non ſunt abſolutae neceſſitatis.

(*vv*) Maximam ſimilitudinem cum apocha generali

nerali habet Aquiliana ſtipulatio de qua infra.

(*ww*) L. vlt. C. de apoch. publ. L. 11 C. de ſuſcept. (X, 20.)

(*xx*) L. 14 C. de non num. pec. (IV, 30.)

(*yy*) L. fin. verſ. ſi quis iuret C. de inſtrum. (IV, 21.) L. 2 C. de diſcuſſ. (X, 30.)

(*zz*) L. 47 §. 1 D. de pact. arg. L. 84. §. 7. D. de leg. 1.

I) *Formular* einer *General*-Quittung.

Nachdem ich dato mit Herrn N. völlige Abrechnung gehalten, und derſelbe an Capital und Zinſen, nach der gezogenen Rechnung, annoch 560 Rthlr. ſchuldig verblieben, ſelbige aber dato in abgeredeter Münz-Sorte ebenmäßig berichtiget hat; Als quittire ich denſelben nicht allein über die bemeldete fünfhundert und ſechzig Reichsthaler, ſondern auch über alle an demſelben habende Forderungen, dergeſtalt, daß ich biß auf den heutigen Tag wegen aller Anſprüche völlig befriediget zu ſeyn hiemit bekenne. Urkundlich meiner eigenhändigen Nahmens-Unterſchrift, und beygedruckten Pettſchafts. N. den 14ten Jan. 1762.

|560 Rthlr.| (L. S.) N.

II) *Formular* einer *Special*-Quittung.

Daß mir Herr N. dato die am 16ten m. p. fällig geweſene Zinſen mit 50 Thlr. in altem Golde berichtiget habe, wird hiemit quittirend beſcheiniget, jedoch hierdurch ausdrücklich vorbehalten, daß nur vor das mahl ohne Conſequenz die Zinſen in Golde angenommen worden, und ſelbige künftig, beſage

der

der Schuld-Verschreibung nicht anders als in feinen $\frac{2}{3}$ Stücken angenommen werden sollen. N. den 12ten Jan. 1762.

150 Rthlr.] (L. S.) N.

III) *Formular* eines *Mortifications*-Scheines.

Demnach Herr N. meinem Erblasser weyl. N. aus einer Schuld-Verschreibung vom 19ten Dec. 1749 mit 1000 Thlr. in alten französischen Pistolen gegen 5 pro Cento Zinsen verhaftet, darauf auch vorhin bereits 500 Thlr. entrichtet, und nunmehro die übrigen 500 Rthlr. nebst den diesjährigen Zinsen gegen Extradition der Obligation ebenfalls abzuführen sich erkläret; die Handschrift aber, aller gegebenen Mühe ohnerachtet, nicht aufgefunden werden können; und denn gedachter Herr N sich erkläret, vorläufig einen Mortifications-Schein anzunehmen, hierauf auch dato wirklich fünfhundert Reichsthaler in alten französischen Pistolen nebst fünf und zwanzig Reichsthaler Zinsen in derselben Münz-Sorte an mich ausgezahlet; als quittire nicht allein über den richtigen Empfang sothaner fünfhundert fünf und zwanzig Reichsthaler, sondern ich verspreche auch gedachten Herrn N. von der aus erwehnter Obligation herrührenden gesamten Forderung quit ledig und loß, erkenne daneben die Obligation vom obigen dato vor getilget, und gelobe, selbige, daferne sie über kurz oder lang, bey mir oder

anders wo, aufgefunden werden ſollte, dem Herrn N. auf meine Koſten zuzuſtellen. Urkundlich habe ich dieſen Mortifications-Schein eigenhändig unterſchrieben und beſiegelt, will auch ſelbigen vom hieſigen löblichen Gericht atteſtiren laſſen und beſorgen, daß die Hipothec in dem Hipothequen-Buche ausgethan werde. So geſchehen N. ꝛc.

§. 63.

De reputatione ſolutionis, intuitu pluriumcauſarum debendi.

Quoties quis ex pluribus cauſis debitor eſt, et certam ſummam ſoluit, 1) prius in vſuras, quarum dies venit, deinde in ſortem, ſolutum accipitur (*a*), etiam ſi creditor dixerit, ſe in vſuras et ſortem accipere (*b*). Alias eſt in arbitrio ſoluentis dicere, quod potius debitum voluerit ſolutum, absque tamen damno creditoris. Nec audiendus eſt debitor, ſi, cum parum idoneum ſe eſſe ſciat, eligit, quo nomine exonerari pignus ſuum malit (*). 3) Si nihil expreſſum, in arbitrio eſt accipientis, cui potius debito acceptum ferat, dummodo in id conſtituat ſolutum, in quod ipſe, ſi deberet, eſſet ſoluturus, ergo, α) in debitum liquidum, β) proprium, γ) purum, δ) cuius dies venit, *non* (ita legendum in l. 1. cit. per L. 4 ibid.) in illud, pro quo tantummodo fidem interpoſuit, aut quod ſub conditione, quae nondum extitit, vel cuius dies nondum venit, debetur (*c*). ε) Deni-

Denique in id quod duriorem causam habet, reputatio facienda est (*d*), quo refertur: A) quod famosam causam vel B) poenam habet, et in quo lis inficiando crescit, C) debitum quod ex re iudicata debetur, (propter centesimas vsuras, quae tamen hodie non obtinent.) D) quod satisdationem habet (*e*). ζ) Si omnia debita eandem qualitatem habeant, et tempore tantummodo diuersa sint, in antiquius (*f*), vel η) si etiam idem tempus habeant, et per omnia paria sint, ex omnibus summis pro portione solutum censetur. Expresso tamen constituto hic ordo mutari potest, modo statim in ipsa solutione, non ex interuallo, adiiciatur (*g*).

(*a*) L. 5. § 2 et 3 D. de solut. Quod autem ibidem et in L. 102 §. 1. in fine ibid: de vsuris citiliter indebitis, ex pacto scil. oriundis, subtiliter affertur, hodie nullum vsum habet, L. 48 in fine ibid.

(*b*) L. 5 §. 1 ibid.

(**) L. 35. pr. D. de pignerat. act. (XIII, 7.)

(*c*) L. 1. coll. cum L. 3 §. 1, L. 4. L. 94 §. 3. L. 103 ibid. L. 1 C. ibid.

(*d*) L. 3 pr. ibid.

(*e*) L. 4. L. 5 pr. L. 7. L. 97 ibid.

(*f*) d. L. 5 pr. L. 8. L. 24. L. 73. L. 89 §. 2. L. 96 §. 3 ibid.

(*g*) L. 1 in fin. L. 2 et 3 pr. ibid.

§. 64.

De resolutione contractus quae fit mediante compensatione.

Compensatio est mutui debiti et crediti, rei fungibilis, eiusdem qualitatis, inter eundem debi-

debitorem et creditorem, facta contributio (*a*). Olim compensatio in stricti iuris iudiciis non nisi per exceptionem doli mali locum habebat, sed Iustinianus indistincte tam in realibus quam personalibus actionibus, b. f. et stricti iuris, eandem admisit (*b*). Locum tantummodo habet compensatio *inter eundem debitorem et creditorem*, qua tales (*c*), etiam pupillum (*d*), eorumque heredes (*e*), vel qui legitime in eorum iura et obligationes succedunt (*f*), item fideiussores, qui non solum id, quod reo creditor mutua vice debet, sed etiam propria credita compensant (*g*); non 1) inter debitorem et eum, qui sub qualitate officii vel muneris creditor est, et sic diuersam representat personam (*h*), v. g. tutor, procurator; non 2) inter debitorem et eum creditorem, qui debitorem debitoris in potestate habet, nisi ex administratione peculii. (*i*) Filiusfamilias tamen conuentus sub cautione rati compensare potest, quae patri debentur. (*k*) Bene vero opponitur Fisco, modo eadem statio sit (*l*). *Obiectum* est: mutuum debitum et creditum rei fungibilis, etiam in stipulationibus praetoriis, quae instar actionum habentur (*m*). In obligationibus faciendi vero (*n*) in debitis speciei (*o*); in causis publicis (*p*), quoad interesse publicum, nulla obtinet compensatio, bene vero quoad interesse priuatum. Debitum, cui certus locus adiectus, compensatur quidem, sed cum sua causa (*q*). Ratione *qualitatis* compensandorum requiritur: a) vt vtrumque liqui-

liquidum sit (*r*), quamuis illiquida compensatio, in processu ordinario excipiendo opposita, admittatur (*s*); b) vt vtrumque debitum purum (*t*) et exigibile, saltem naturale sit (*u*). *Effectus* compensationis solutioni similis, et nostra interest, potius non soluere, quam solutum repetere (*v*). Tollit enim debitum vel in totum, vel pro quantitate concurrente (*w*), ipso iure (*x*), ex tempore exsistentis mutui debiti et crediti, quamuis hoc excipiendo allegari debeat, alias soluere, et condictione indebiti solutum repetere debet (*y*; inde pignora liberantur, vsurae sistuntur (*z*), ex illo ipso tempore, non ex tempore exceptionis oppositae, quae si in continenti liquida, tanquam priuilegiata, in ipsa executione opponi potest (*aa*), quatenus hoc animo litem protrahendi non fiat, qui ex eo colligitur, si tempore L. C. optimam huius exceptionis notitiam habuerit (*bb*). Haec exceptio interdum plus praestat, quam actio; sic actio de peculio non in totum contra patrem vel dominum competit, exceptio autem compensationis solidum tollit (*cc*). Locum non habet compensatio: 1) in deposito (*dd*), 2) in alimentis (*ee*), 3) in processu executiuo et cambiali, si exceptio compensationis altiorem indaginem requirat, et celeri modo probari nequeat; 4) in emtionibus fiscalibus (*ff*), 5) in debitis ex causa calendarii, 6) vectigalium, frumenti et olei publici, tributorum, pecuniae, quae statutis sumtibus seruit, vel fideicommissi (*gg*), 6)

in

in cauſis ſpolii (*bb*), 7) ſi ipſum debitum per rem iudicatam reprobatum ſit, ſecus ſi iudex tantum compenſationis rationem non habuerit, vbi non obſtante re iudicata, ſalua manet petitio (*ii*). Effectus compenſationis ceſſat, ſi alicui petitioni ſpecialiter, i. e. expreſſa conuentione, diſtinata eſt compenſatio (*kk*), vel a debitore huic exceptioni renunciatum.

(*a*) L. 1 coll. cum L. 2 D. de compenſ. (XVI, 2.)

(*b*) §. 30 I. de act. (IV, 6.)

(*c*) L. 18 §. 1 D. h. t. etiamſi creditor creditoris in compenſationem conſentiat, quia delegatio non niſi conſenſu debitoris perficitur. L. 9 C. ibidem.

(*d*) L. 11 C. h. t.

(*e*) Heredi rerum caſtrenſium, debitum paganum compenſando reputari nequit. L. 16 pr. D. h. t.

(*f*) Vt procurator in rem ſuam L. 18 pr. D. h. t.

(*g*) L. 4 et 5 D. h. t.

(*h*) L. 23 D. h. t.

(*i*) L. 9 pr. D. h. t. t. C. ne filius pro patre (IV, 13.)

(*k*) L. 9 §. 1 D. h. t. L. 1 C. h. t. (IV, 31.)

L. 46 §. 3 et 4. D. de iur. fiſc: (XLIX, 14.)

(*m*) L. 10. §. 3. D. h. t.

(*n*) L. 98 §. 6. D. de ſolut. a quo tamen L. 10 pr. D. h. t. paululum recedit.

(*o*) arg. L. 18 pr. de pignor. act. (XIII, 7.) L. 13 §. 2. de pign. et hypoth. (XX, 1.) coll. cum L. 2 §. 1 D. de reb. cred. (XII, 1.)

(*p*) L. 10 §. 2. D. h. t. L. 39 D. ſolut. matrim. (XXIV. 3.)

(*q*) L. 15 D. h. t.

(*r*) L. 14 §. 1 C. h. t.

(*ſ*) L. 8 D. h. t. L. 6 et 8 C. ibid.

(*t*) L. 7 pr. L. 22 D. h. t.

(*u*) L.

(*u*) L. 6, 14. D. h. t. L. 30 D. de condict. indebit. (XII, 6.)
(*v*) L. 3. D. h. t.
(*w*) L. 11, 12. D. h. t. L. 4, 5 C. h. t.
(*x*) L. 4, 21 D. h. t. L. 4, 14 pr. C h. t.
(*y*) L. 10 §. 1 D. h. t.
(*z*) L. 4, 5, 12. C. h. t.
(*aa*) L. 16 §. 1 D. h. t. L. 2. C. h. t.
(*bb*) arg. L. 14, §. 1. C. h. t.
(*cc*) L. 9 pr. D. h. t.
(*dd*) L. 14 §. 2 C. in fine h t. §. 30 I. de act. (IV, 6.) L. 11 C. depos. (IV, 34)
(*ee*) L. 3 C. h. t.
(*ff*) L. 7 C. h. t.
(*gg*) L. 17, 20 D. L. 3. C. h. t.
(*hh*) L. 14 §. vlt. C. h. t.
(*ii*) L. 7 §. 1 D. h. t.
(*kk*) L. 13 D. h. t.

§. 65.

De resolutione contractus, quae contingit per interitum speciei.

Species s. corpus Romanis idem est, quod a Philosophis indiuiduum apellatur, hoc est: res certa, ad quam vnice intentio paciscentium directa est. *Genus* in sensu Iuris Romani, pro re indeterminata accipitur, quamuis a reliquis classibus rerum distingui queat; Philosophis species vocatur. Cum autem in debito speciei intentio partium ad illam determinatam rem directa sit, collegerunt Romani, debitorem speciei, in mora non constitutum, ab obligatione liberari, si res ista, quasi vnica, pereat, absque dolo vel culpa, ita vt nequidem pretium restituere teneatur (*a*); quod secus in debito generis,

ris, cum genus non pereat. Ex hiſce principiis facilius conſtat, cur periculum rei venditae ante traditionem non dominus ſed emtor ferat. Inde, *ſalva emtione* venditione, venditor liberatur, ſi homo pereat (*b*). Pro ſpecie autem etiam habentur nummi in arca per auerſionem traditi (*c*). Quodſi plures res alternatiue promiſſae ſint, promittens vnam debito modo offerat, ſtipulans vero in mora accipiendi conſtitutus ſit, poſtea haec res oblata pereat absque ſua culpa, liberatur promittens, ita, vt ne quidem ſuperſtitem rem ſoluere teneatur (*d*); Quodſi vero electio in fauorem ſtipulantis adiecta, res ſuperſtes peti poterit (*e*). Promiſſore autem in mora tradendi exſiſtente (*f*), vel interitum rei dolo vel culpa cauſante (*g*), perpetuatur obligatio, cum ſuis acceſſionibus. Cautela STRYKII notam iniquae vix effugiet, vbi ſuadet, poenam in caſum peremtae rei adiicere, cum poena ſemper deſidiam promittentis praeſupponat, quae hic exulat (*h*).

(*a*) L. 23 L. 49 D. de V. O. (XLV, 1.)

(*b*) L. 5 §. 2 D. de reſcind. emt. (XVIII, 5.)

(*c*) L 29 pr. L. 37. L. 82. §. 1. de V. O. L. 9 in fin. D. de ſolut. (XLVI, 3.)

(*d*) L. 105 D. de V. O.

(*e*) L. 95 pr. §. 1 D. de ſolut.

(*f*) L. 91 §. 3. ſq. de V. O. Moram autem non facit pupillus ſed tutor L. 24. D. de V. O.

(*g*) L. 23. L. 33. D. de V. O.

(*h*) de caut. Cont. C. 3. §. 2.

§. 66.

§. 66.

De resolutione contractus per confusionem.

Cum nemo sui ipsius debitor vel creditor esse possit (*a*), recte collegerunt Romani, eodem modo, ac si solutum fuisset, debitum extingui, et fideiussores liberari, si debitor creditoris, vel hic debitoris heres factus fuerit (*b*), et quidem vel in totum, vel pro parte hereditaria (*c*). Quodsi autem persona, quae obligationi accedit, creditori succedit, reus principalis in obligatione manet (*d*). Si fideiussor debitori succedit, non omnimodo liberatur ex causa fideiussionis, sed toties liberatur, quoties rei plenior promittendi obligatio inuenitur, et gaudet beneficio restitutionis in integrum ex persona defuncti, alias non nisi sub qualitate heredis competentis (*e*), et generalem Scaeuola tradit regulam: *Vbi ei obligationi, quae sequelae locum obtinet, principalis accedit, confusa sit obligatio; quoties duae sint principales, altera alteri potius adiicitur ad actionem, quam confusionem parere* (*f*). Aliquando inanis obligatio aditione hereditatis confirmatur (*g*). Singulare est, quod fideiussor liberetur, si fiscus tam creditori quam debitori (licet per diuersas stationes) succedat (*h*). Effectus perdit confusio, si ipsa aditio corruat, vt 1) in venditore hereditatis (*i*), 2) restitutione in integrum impetrata (*k*), 3) in debitore herede creditoris, cui, confusione non obstante, quasi locuple-

tiore hereditate, debitum imputatur in Falcidiam (*l*), 4) in eo cui eripitur hereditas (*m*).

(*a*) L. 34. §. 8. de solut.

(*b*) L. 7 C. de pact. (II, 3.) d. L. 34 §. 8 de solut. L. 75 D. L. 95 §. 2. ibid. L. 21 D. de liberat. leg. XXXIV, 9,) Huius iuris elegantem rationem vide in L. 41 §. 2. D de euict. (XXI, 2.)

(*c*) L 14 C. ad L. Falcid. (VI, 50.) L. vlt. C de contr iud tut. (V, 58.) L. 7 C. de bon. auct. iud. poss. (VII, 72.)

(*d*) L. 43 D. de solut.

(*e*) L. 95 §. 3 D. ibid. L. 21 §. 4. exemplum mulieris fideiussoris, quae debitoris heres exstitit. L. 50. L. 71 pr. D. de fideiuss. (XLVI, 1.) L. 5 C. de heredit. act. (IV, 16.)

(*f*) L. 93 D. de solut.

(*g*) L. 95 §. 2. de solut.

(*b*) L. 2 C. de solut. (VIII, 43.)

(*i*) L. 2 §. 18. de hered. vel act. vend. (XVIII, 4.)

(*k*) L. 87 §. vlt. D. de acquir. vel omit. hered. (XXIX, 2.)

(*l*) L. 1 §. 18 D. ad L Falcid. (XXXV, 2.)

(*m*) L. 17 D. de his quib: vt indign. (XXXIV, 9.) ita si bona fide necem defuncti non vindicauerit, sin secus actiones confusae non resuscitantur d. L 17 initio L. 8. L. 18 §. 1. D. ibid. L. 29 §. vlt. D. de I. Fisci (XLIX, 14.) Vtut vero hanc ob causam hodie quis indignus non euadat, tamen iura circa confusionem tenenda sunt.

§. 67.

De dissolutione contractus per concursum duarum causarum lucratiuarum.

Singulare est, quod Romani debitorem speciei, (non generis s. quantitatis (*a*),) ex causa lucra-

lucratiua talem liberarint ab obligatione, quoties eadem res itidem ex causa lucratiua, idque iure perpetuo (*b*), ab eodem debitore, eiusque herede (*c*), in creditorem, siue mortis causa, siue inter viuos, translata fuisset (*d*); secus si ex titulo oneroso (*e*), quia censuerunt: duas causas lucratiuas in eundem hominem, eandemque rem, cadere non posse, hoc seruato discrimine, qui rem ex causa lucratiua habet, nihil vltra exigere potest; is autem rem petere non prohibetur, qui aestimationem tantummodo nactus fuit (*f*), aestimationem enim habere videtur ex Philosophia ICtor. Rom. qui ipsam rem habet, sed non vice versa (*g*); et ita res in eum casum venit, a quo incipere non potest (*h*). Lucratiua autem appellatur causa, si ex testamento, legato, fideicommisso, m. c. et inter viuos donatione aliquid transfertur (*i*); Attamen hodie hae subtilitates vix vsu obseruantur.

(*a*) L. 34 §. 3 D. de leg. 1. L. 87 pr. D. de leg. 2.

(*b*) L. 82 pr. §. 1 D. de leg. 1.

(*c*) Secus si a diuersis personis siue ex diuersis testamentis debeatur, quo casu aestimatio nihilominus petitur, etiamsi rem iam consecutus fuerit L. 34 §. 2. L. 84 §. 2. de leg. 1.

(*d*) L. 17 D. de O et A. (XLIV, 7.) L. 83 §. 6. L. 98 pr. D. de V. O. (XLV, 1.)

(*e*) L. 19. D. de O. et A. et de hoc casu loqui etiam videtur L. 18 D. ibid. cum alias ratio ibidem adducta petitionem principii contineret.

(*f*) §. 6 I. de leg. (II, 20.)

(*g*) L. 14, 88 D. de V. S. arg. L. 61 D. de solut. (XLVI, 3.)

(*b*) §. 10 I. de leg. §. 2 I. de inutil. stipulat. (III, 20.)

(*i*) L. vn. §. lucrativas C. de imponenda lucrat. descript. (X, 35.)

§. 68.

De dissolutione contractus per praescriptionem.

Denique monendi sumus per praescriptionem triginta annorum ius ex contractu, tanquam personale, extingui (*a*). Passim optimo consilio nouioribus Legibus statutum, vt, qui per certum annorum numerum debita pecuniaria non exigit, eadem postea petere nequeat, quod fomitem dilapidationum maximopere suffocat.

(*a*) L. 3 C. de praescr. XXX. annor. (VII, 39.)

§. 69.

De dissolutione contractus per vindictam priuatam.

Secundum Ius romanum (*a*) creditum amittitur, si creditor priuato ausu debitum violenter exigit; sed, hanc dispositionem in foris nostris vsu destitui, alibi (Diss. nostra inaugur. de non vsu Decreti Diui Marci) demonstrauimus, et ab iis in dubium vocari nequit, qui vsum doctrinae forensem non habitualiter sed actualiter, ex rebus gestis, iudicatis et ex ipsa executione, aestimant.

(*a*) L. 13 D. quod. met. causa (IV, 2.) 7 C. vnde vi (VIII, L. 4.)

§. 70.

§. 70.

De dissolutione contractus per acceptilationem et pactum remissorium.

Acceptilatio est stipulatio solennis, qua creditor, interrogatus a debitore, respondet: se debitum ciuile acceptum ferre (*a*). Hic modus tollendi obligationem tantummodo negotiis solennibus proprius erat (*b*), et obligationi naturali extinguendae adhibitus, non vim acceptilationis, sed pacti, habebat (*c*). Inutilis tamen acceptilatio, modo voluntas remittendi adsit, in vim pacti remissorii valet (*d*). Generalis acceptilatio est stipulatio Aquiliana (*e*), qua omnis obligatio in stipulationem mutatur, subiuncta acceptilatione; sed acceptilatio in hoc sensu Iuris romani in foris nostris non occurrit. *Pactum remissorium* (*f*) est pactum inter creditorem et debitorem initum, quo creditor id, quod sibi debetur, vel dato aliquo vel gratis remittit. Creditor itaque, vt donare possit, requiritur (*g*). Debitor autem quilibet conditionem suam, per remissionem debiti meliorem facere potest (*h*), imo tertius in fauorem debitoris liberationem recte paciscitur (*i*). In dubio, propter liberationis fauorem, pro remissione debiti praesumendum (*k*). Fit remissio vel in totum vel pro parte, modo obligatio ipsa dividi possit (*l*), et quidem de omnibus obligationibus iure perfectis (*m*), etiam iuratis (*n*), etiam ab vno correorum stipulandi (*o*) et vni

ex heredibus vel personis obligatis, quia est instar solutionis (*p*).

(*a*) L. 1 D. de acceptilat. (XLVI, 4.) §. 1 I. quib. mod. toll. oblig. (III. 30.)

(*b*) L. 8 § 3. D. h. t.

(*c*) L. 8 pr. L. 19 D. ibid. L. 5 pr. D. de solut. (XLVI. 3.)

(*d*) L. 27 §. 9 D. de pactis (II, 14.) L. 8 pr. D. h. t.

(*e*) §. 2 I. quib. mod. toll. obl. L. 18 §. 1 D. h. t.

(*f*) L. 6 D. de pactis.

(*g*) arg. L. 19 §. 1 D. h. t.

(*h*) L. 2 D. de acceptilat.

(*i*) L. 3, 4-8 §. 4. L. 16 §. 10 ibid. ex natura stipulationis explicandae. Fideiussor debitorem acceptilatione liberat. L. 13 §. 7 h. t. L. 16. §. 1. ibid.

(*k*) L. 6 D. ibid. L. 47 D. de O et A. (XLIV, 7.)

(*l*) L. 9. L. 10. D. ibid. coll. cum. L. 13 §. 1-3. L. 17 D. h. t.

(*m*) L. 12. L. 13 §. 6, 8, 9. L. 14. h. t.

(*n*) L. 13 pr. h. t.

(*o*) L. 13 §. vlt. h. t.

(*p*) L. 10 in fine L. 16 pr. h. t.

§. 71.

De dissolutione contractus, quae fit in poenam non factae professionis.

Si tutor vel Curator nomen, quod pupillum debere asserit, vel etiam quod ille pupillo debet, non professus fuerit ante susceptam tutelam vel curam, priori casu ius crediti amittit, posteriori vero solutionem tempore tutelae factam praetegens, non auditur (*a*).

(*a*) Nou. 72 c. 1 et 4.

SE-

SECTIO SPECIALIS.

DE SINGVLIS NEGOTIIS IN SPECIE

CAPVT I.

DE PACTIS PRAESTANTIORIBVS.

TITVLVS I.

DE TRACTATV FINIVM (VULGO Gränz-Receſſe.)

§. 72.

Occaſio huius tractatus.

Saepe cum iam ſuper finibus (*a*), (Mahl, Gränze, Mark, Wendung, inde vulgo Wannige effectum) incerto Marte, quo plerumque finale iurgium agitur, litigatum eſt, partes ſibi conſultum ducunt, amicabiliter potius obſcuram quaeſtionem, vel Iudicis interuentu vel priuatim, componere, quam litem incertam diutius agere. Vt autem lites, quae ſaepiſſime ſuper finibus oriuntur, in ipſa ſcaturigine obturentur, ego quidem auctor ſum, vt quilibet poſſeſſor praedii nobilis cum vicinis inter mediam pacem, conuentione, qua de agimus, fines ſuos in omne aeuum legitime determinet atque conſeruet.

Idem in finibus regnorum et Principatuum consultum esse quis non videt? Singulorum vero agrorum limites documenta et catastra satis determinant, modo debite confecta sint: (Iurisprud. extraiud. §. 54.)

(*a*) Historiam finium vid. apud RVTG. RVLANT. de Commiss. et Commiss. L. 6. C. 2. per totum. v. *Hohenthal* de foed. fin. *Hildebrand* de visitat. fin. prouincial. atque publicor. *Engau* de libror. quos Gränz-Lager-Bücher Fluhrläufer, Erb-Bücher und Erb-Register dicunt forma, continuat. et renouat.

§. 73.

De personis.

Personae quae hanc conuentionem ineunt, sunt: 1) litigantes; 2) si inter consentientes de finibus agitur, Domini (*a*) confinium praediorum, priuatae conditionis vel Principes. Iure romano autem confinia praedia non sunt, si via publica, vel flumen publicum praedia separet; secus si riuus priuatus (*b*). Sed annon tunc cum aduocato Fisci finium regundorum agi possit? Quod, omnino affirmandum, modo observes, regulariter ratione viarum publicarum, hodie ex officio mandata sine clausula poenalia decerni, si quid in detrimentum viarum publicarum moliatur. Iure Romano non tantum domino, sed etiam illi de finibus agere inepte concessum, qui aliud ius in re habet: v. g. possessori

ſeſſori fundi vectigalis, vſufructuario, creditori pignoratitio (*c*) ſed hoc ad ſpontaneam de finibus conuentionem, quae absque lite initur, non eſt porrigendum. Quodſi autem cum minore res ſit, ad exemplum diuiſionis communis hereditatis, tractatus de finibus initus, praeuia cauſae cognitione decreto eſt muniendus, ita, vt ſi minor prouocet ad finium conſtitutionem, decreto opus ſit, non autem, ſi prouocetur (*d*). Quoad obiectum Romani iurgium finale tantummodo in finibus paediorum ruſticorum admittunt (*e*), cum praedia vrbana parietibus diſtingui dicant. Hoc verum eſt de aedificiis, ſed de hortis etiam finium regundorum agitur (*f*).

(*a*) L. 4 §. 5. L. 12. D. fin. reg. (X, 1.)
(*b*) L. 4 §. 11. L. 5 et 6 D. ibid.
(*c*) L. 4 cit. §. 9. L. 3 C. ibid. (III, 39.)
(*d*) L. 1 §. 2. L. 6 D. dereb eor. (XXVII, 9.) (Iurispr. extrai. §. 155 ſq.)
(*e*) L. 3 pr. L. 4 §. 10 D. fin. reg.
(*f*) d. L. 4 §. 10 in fin. ibid.

§. 74.

De ipſa conuentionis forma.

Proceres Commiſſiones (*a*) ex diuerſis partibus tam ſumtuoſas quam infructuoſas decernere ſolent. Vt ordine in tractatibus procedatur, ante omnia a Geometra iurato (*b*), interdum pluribus, accurata ichnographia (*c*) conficien-

da ſecundum dimenſionem geometricam, et cum ſedula indicatione finium, prouti diuerſis intentionibus (*d*) nituntur; ſignis finalibus e. g. lapidibus, arboribus, foſſis, vallibus, turribus, fluminibus, ſimul accuratiſſime ſuis locis ichnographiae inſerendis. Vt de hac ichnographia partes inter ſe in poſterum amplius diſceptandi cauſam non habeant, et hac ratione ſtatus controuerſiae extra dubium ponatur, iis praeſentibus eſt conficienda, et baſin conuentionis vel ideo conſtituere debet, cum partes raro iam in ipſa re praeſenti in vnum conueniant, ſed vlteriorem ad focum reſeruent tractationem. Ad normam huius ichnographiae demum partes inter ſe conuenire debent de linea finali; antiquis finibus vel magis determinatis vel nouis conſtitutis (*f*). Haec linea ſecundum menſuram geometricam ichnographiae diſtinctim eſt inferenda, quo facto ſigna finalia (Markſteine, Mahlſteine, Bannſteine) vtroque praeſente, adhibitis Geometris ſunt ponenda, quod optime per ſigna naturalia perennia: valles, montes, flumina, rarius vero per arbores finales, (Gränzbäume) fieri debet, quippe quae euulſionibus caſualibus, doloſis et culpoſis nimis obnoxiae ſunt, et poſt aeuum dubium ſaepe relinquunt, num arbor ſit finalis nec ne (*g*). Speciatim in ponendis lapidibus finalibus caute ad formam lapidis, ad documenta, (die Eyer) carbones, vitra, monetas, lapides minores ſcil. (*b*), nec non ad lineam directionis (die Weiſung des Steines) reſpicitur.

citur. Puerilis eſt cautela, pueros adhibere poſitioni lapidum, crepundiis et alapis ſimul datis, vt eo melius geſtorum memoriam conſervent, et teſtes deinde, maiores facti, produci queant. Nec minus barbariem redolet, ſingulis annis cum ſtrepitu fines circumeundi ritus (*i*) (die öffentliche Gräntzbeziehung vorzunehmen) quod homicidiorum et tumultuum promouendorum cauſa videtur introductum. Literae enim cum ichnographia et ſecurius et plenius limites demonſtrant, et ſufficit priuatim inuigilare, vt nihil moliatur eiusmodi conuentioni contrarium. Fines mutantur: conuentione (*k*) et longiſſimi temporis praeſc iptione (*l*). Vbi vero per inundationem vel aliam vim maiorem fines confunduntur, nulla obſtat praeſcriptio (*m*). Poena violentae apprehenſionis. Jure Codicis introducta, hodie non obtinet (*n*).

(*a*) *Rutger Ruland* P. 2. Lib. 6. c. 1. n. 9. c. 6. ſi iudicialiter res tractatur, arbitri dantur. L. 7. D. fin. regund. L. 3. C. ibid.

(*b*) *Rutger Ruland* de Commiſſ. et Commiſſ. L. 6. c. 5., L. 8. D. fin. reg.

(*c*) arg. Rec. I. nov. §. 51. L. 8. §. 1. D. fin. reg. L. 3. C. ibid

(*d*) In iudiciali diſceptatione quaeſtio dominii et poſſeſſionis praeiudicialis eſt L. 3. C. fin. regund. (III, 39.)

(*e*) L. 8. D. fin. reg. in fine, ibi: *oculisque ſuis ſubiectis locis*. L. 3. C. ibid. vbi: *ſubtraxerit*. et porro: *vna cum obſervante parte*.

(*f*) Arbores in confinio poſitae communes ſunt, ſed non aliter iudicium communi diuidundo fundant, quam ſi a ſolo ſeparatae ſunt. L. 19. pr.

19. pr. D. comm. diu. (X, 3.)

(g) In iudiciali de finibus disceptatione, is, qui maiorem locum in territorio habere dicitur, caeteris, qui minorem locum possident, integrum locum assignare compellitur. L. 7. D. fin. reg. Huius Legis sanum sensum dedit Cuiac. Lib. X. Cap. 2. obseru. qui *maiorem locum* sic explicat: qui plus possidet, quam aere: (hodie catastro) continetur - - controuersia scil. modi reuocata ad aes, siue publicam formam, quae vicinos obligat inter se.

(h) De nominibus et testibus lapidum finalium tractat *Rutger Rulandt.* l. c. c. 3. qui testes finium mysterium artis credit, quod nemo facile concedet, et hisce testibus plane carere possumus, si lapides secundum veram mensuram geometricam ichnographiae inserantur

(i) Seckendorfs teutscher Fürstenstaat. Singulis locis constituti sunt Feldgeschworne, Umgänger de quibus *Ruland* c. l. c. 5.

(k) L. 1. et 2. C. fin. regund. L. 11. D. ibid.

(l) L. fin C. ibid.

(m) L. 8. pr. D. ibid.

(n) L. 4. C. ibid.

§. 75.

De instrumenti structura.

Singulari plane sollicitudine instrumentum conficiendum est. Praemittatur: I) occasio, quae vel lis coepta vel studium pacis conseruandae est; (§. 46.) II) historia ocularis inspectionis, et confectae ichnographiae, a Geometra iurato debite requisito et instructo. III) Ponatur ipsa conuentio, qua nunc fines determinantur, allegata linea ichnographiae et signis finalibus per literas ichnographiae. IV) Determi-

netur pro circumſtantiarum ratione reſtitutio fructuum, et V) reparatio lapidum finalium communibus ſumtibus. VI) Renuncietur exceptioni praeſcriptionis, reductionis ad arbitrium boni viri, et laeſionis, quod vltimum tamen non adeo neceſſarium, ſi per modum transactionis lis componatur, cum exceptio laeſionis in transactionibus locum non habeat.

Formular:

Wir Endesbemeldete mittelſt dieſes für uns und unſere Erben und Erbnehmen urkunden und bekennen: Demnach zu Vorbeugung künftiger Streitigkeiten dienſahm erachtet, die Gräntzen zwiſchen unſern beyderſeitigen Gütern gehörig feſtzuſetzen und ſolchemnach von uns zu Aufnehmung der Gräntzen, wie ſie bishero beſtimt und unbeſtimt vorhanden geweſen, mit allerſeitiger Einwilligung die geſchworenen Landmeſſer Herrn N. und N. requiriret, welchen an Ort und Stelle, in unſerer aller Gegenwart die Gräntzen angewieſen, von ſelbigen vermeſſen, und in den ſub A hiebey gehefteten einſtimmig approbirten und zur unveränderlichen Richtſchnur angenommenen Riß gebracht, geſtalten die Linien xx, aa, cc, ff, die bisherigen zum Theil ungewiße Gränzen anzeigen, hierauf aber weitere gütliche Handlung zugeleget; als ſind wir dahin überein gekommen: I) Daß die Gränze von nun an durch die von beſagten Herrn Geometris nach dem Masſtabe auf

den

den Riß getragenen punctirten Linie kk, zz auf immer ohne alle Widerrede bestimt seyn soll, gestalten denn nachher auf gemeinschaftliche Kosten diese Gränze von besagten Herrn Geometris in unserer Gegenwart dem Risse gemäs abgesteckt, (vel die Gränz-Steine auch so fort mit unterlegten kleinen Steinen, Glasscherben und verschiedenen Kupfer-Münzen gesetzet und der Linie gemäs gerichtet worden:) vel: diese Gränzsteine, auf dem Rißе sub no. 1-12. nach gehöriger Vermessung aufgetragen und solchergestalt die Gränze auf das deutlichste reguliret worden, woneben III) festgesetzet ist, daß die Nutzungen von denenjenigen Plätzen, so bis hierhin einer oder anderer gezogen, gegeneinander völlig aufgerufen, und keiner befugt seyn soll, desfalls, es sey unter was Vorwand es wolle, jetzt oder inskünftige das mindeste zu verlangen. IV) Sollte auch inskünftige entweder ein Gränzstein umgefahren werden, oder sonst verlohren gehen; so soll auf die erste Anzeige des einen oder des andern in Gegenwart der Interessenten, und auf gemeinschaftliche Kosten auf dieselbe Stelle ein anderer Stein gesetzet, und solchergestalt auch die Gränze in ihren Mählern beständig erhalten werden. Dieweilen auch V) der Riß so wohl mit möglichster Sorgfalt verfertiget, als auch hiernach die Gränze und Gränz-Mähler, wie vorhin erwähnet, gesetzet, und die allerseitige Absicht dahin gerichtet, daß diese Gränzbestimmung auf immerwährende Zeiten Kraft haben, und allen Streitigkeiten vorgebeuget werden

den ſoll; als entſagen ſämtliche paciſcirende Thei-
le a) aller dieſer Gränz-Beſchreibung zuwider
laufenden Verjährung, namentlich auch der prae-
ſcriptioni immemoriali, ſondern es ſoll bey ent-
ſtehenden Gränz-Streitigkeiten in ewigen Zei-
ten nach dieſer Gränz-Beſchreibung und angefüg-
tem Riſſe die Entſcheidung genommen werden;
b) Begeben ſich ſämtliche Theile in gleicher Ab-
ſicht der Einwendung: als ob der Riß und die
Gränzſetzung unrichtig ſey, und daher eine ander-
weite Einnehmung des Augenſcheins und Aufneh-
mung der Gegend von andern Geometris vorge-
nommen werden müſſe. Endlich begeben ſich auch
partes c) der exceptioni laeſionis cuiuscunque
und wollen vielmehr dieſen Gränz-Vertrag auf
das allerunverbrüchlichſte halten.

Zur Urkunde ſind acht gleichſtimmende Docu-
mente nebſt eben ſo viel Riſſen verfertiget, jene
verleſen, dieſe nach dem Original-Riſſe ausge-
meſſen, richtig befunden, und dem Inſtrumente
angeheftet, ſolchemnach aber ſowohl Riß als In-
ſtrument unterſchrieben, und unterſiegelt, und
jedem Theile zwey Exemplaria zu eigener beſten
Verwahrung zugeſtellet; Es ſoll auch dieſer Ver-
trag Königl. und Churfürſtl. N. zur Confirma-
tion vorgeleget werden; Alles getreulich und oh-
ne Gefährde. So geſchehen N. d.

TITV-

TITVLVS II.

DE

TRACTATV IVRISDICTIONIS, VVL-GO IVRISDICTIONS-RECESSE.

§. 76.

Occaſio huius tractatus.

Saepe de finibus Jurisdictionis vel inter diverſos Dominos Jurisdictionis patrimoniales, vel etiam inter hunc et principem oriuntur contentiones, vel etiam absque iisdem vtile ducunt, lites in futurum mediante conuentione auerruncare. Infelices ſane ſunt contentiones, quae de finibus Iurisdictionis, inter Officiales eiusdem Principis iudicialiter geruntur. Has enim ex ſolo Principis nutu absque vllis ambagibus decidi, recta ratio ſuadet.

§. 77.

De perſonis remiſſiue, de conuentionis forma et inſtrumento.

De perſonis eadem mutatis mutandis obtinent, quae in anteriori ſpecie delineauimus. Conuentio ad poſſeſſionis vel determinatae vel dubiae normam componitur, vbi remiſſo vel retento aliquo nunc dubia radicitus tollenda. Inſtrumentum vero continere debet: I) occaſionem

sionem II) determinationem Iurisdictionis, tam ratione modi, quam ratione finium. Vt emolumentorum Iurisdictionis simul habeatur ratio, minime necessarium. III) Consultum est, vt signa Iurisdictionalia determinentur etiam ratione loci et expensarum, in eorum conseruationem impendendarum. IV) Cum absurdissimae ex Iurisdictione ad alia Iura plane diuersa fieri soleant extensiones, haud superfluum est, vt omnibus hi'ce ambagibus per conuentionem contrariam obuiam eatur. V) Si cum Principe res sit hic, in casum abusus Iurisdictionis caute poenam adiicit. VI) Interdum, sed non semper, concurrens Iurisdictio per pacta ad maiorem certitudinem redigitur, vbi secundum circumstantias quilibet facile aestimabit, quomodo plene hoc commune Iurisdictionis exercitium determinetur. Saepe etiam de taxatione Iurisdictionis agitur, vbi regulariter reditus et expensae decem annorum computantur, et residuum redituum instar vsurarum consuetarum accipitur, vnde tandem de sorte per se constat.

Formular eines *Iurisdictions-Recessus.*

Von Gottes Gnaden Wir N. Herzog zu N. mittelst dieses vor Uns, unsere Erben und Nachfolger an der Regierung urkunden und bekennen: Demnach Wir mit jedem der Gerichts-Inhaber zu gänzlicher Abschneidung aller wegen der Gerichte öfters entstehenden Irrungen, auf produ-

cirte Urkunden, eingezogene nähere Erkundigung und gütliche Bestimmung der zweifelhaften Puncte gewisse Jurisdictions-Recesse errichten zu lassen gnädigst resoluiret, und denn mit dem von N. auf N. unserm lieben getreuen, gleichmäßige Handlung gepflogen, so ist solchemnach festgesetzet und beschlossen:

I) Haben die von N. die Ober- und Nieder-Gerichte in denen Dörfern N. und N. und deren unstreitigen Feldmarken in contentiosis et voluntariis causis, dergestalt, daß unsern Beamten in diesem Bezirk blos die Strafen-Gerichte, imgleichen Landes-Policey-, Kriegs-, Kirchen-Contributions-Sachen, Publication der Verordnungen priuatiue zu besorgen haben; Alles übrige hingegen komt denen Nschen Gerichten zu.

II) Behalten Wir uns vor in politicis, oeconomicis, militaribus, ecclesiasticis und übrigen causis publicis ohne Requisition derer von N. durch unsere Beamte zu N. unmittelbahres Geboth und Verboth ergehen zu lassen, auch die desfalls einkommende Strafen zu erheben.

III) Werden denen von N. auf dem Meyerhofe zu X die bloßen Pfahlgerichte zugestanden.

IV) Sind die Feldmarken der obigen beyden Dorfschaften mit sechs Iurisdictions-Pfählen, nemlich bey der Sülte, an dem Hochberge ꝛc. ꝛc. so auf dem darüber verfertigten Risse sub N. 1-6.

bemer

bemerket, und welche auf derer von N. Kosten in ihrem Wesen erhalten werden müssen, bestimmet.

V) So viel die Administration der Justiz betrift, haben sich die von N. in allem genau der Verordnung vom ꝛc. ꝛc. zu conformiren, oder die darinn comminirte Strafe, und Einziehung aller Gerichtsbarkeit unausbleiblich zu gewärtigen.

VI) Gleichwie Wir in unsern Landen überhaupt alle Ausdehnung der Gerichtsbarkeit auf andere Hoheits-Rechte, als ius occupandi bona vacantia, recipiendi Judaeos, hohe Jagd, und wie sie sonst Nahmen haben mögen, schlechterdings aufgehoben haben, und andere dergleichen Gerechtsame nur so weit selbige durch einen gültigen ticulum begründet, oder durch praescriptionem immemorialem hergebracht, gestatten, dergleichen aber von denen von N. nicht beygebracht werden mögen; als werden sothane regalia denenselben auch in keine Wege gestattet.

Urkundlich ist dieser Receß gedoppelt ausgefertiget, mit unserm Geheimen-Insiegel bedruckt und von uns unterzeichnet. Gegeben N. d ꝛc. (*a*).

(*a*) Aliam formulam Reichs-Archiv. T. XII. vid. apud *Lunig* im P. 561.

TITVLVS III.

DE TRACTATIBVS VENATIONIS ET FORESTI VULGO Forſt- und Jagd-Receſſe.

§. 78.

Occaſio et perſonae paciſcentes remiſſiue.

Quam in prioribus duabus ſpeciebus vidimus occaſionem, eadem et hic ſubeſt. Circa perſonas, inter quas conuentio ineunda, non eſt quod ſpeciatim moneamus, niſi quod minores, auctoritate magiſtratus, cauſa cognita, (Iurisp. Extrai. §. 156.) paciſci debeant, et ſi nexus feudalis in medio ſit, conſenſu Dominorum et agnatorum opus ſit.

§. 79.

De forma conuentionis et inſtrumento A) *quoad venationem.*

Vt rite omnia, quae A) *venationem* reſpiciunt, determinentur, vtile eſt, vt de venationis finibus et ſignis finalibus (der Jagd-Gränzen und Jagd-Pfählе) item de venationis initio et fine (zu welcher Zeit die Jagd auf- und zugehen ſoll) ponantur termini fixi, niſi id iam lege generali

nerali ſatis expeditum ſit. Deinde venationis modus, an omnimoda, an ſuperior, media vel inferior venatio tantummodo conceſſa ſit, in qua venationis reſtrictione, caute ſpecies ferarum, quae ad quamcunque venationem pertinent, vel ideo ſpecifice enumerare conſultum eſt, quia incerto Marte pugnatur, ſi haec iudicialiter discutienda veniant. Saepe etiam genus canium prohibetur, quorſum pertinent potiſſimum die Windhunde, ne fructibus damnum inferatur, vel etiam cuſtodia canium domeſticorum vel pecuariorum praeſcribitur. Denique vtiliter additur an venatio ſolitarie, an vero cumulatiue (die Koppel-Jagd) et ſin hoc, an iure communionis vel ſeruitutis exerceri debeat, an vero vni vel alteri concedatur praeuenandi Jus, (die Vorjagd) iterum vel ex condominio vel iure ſeruitutis, quod vel inde maximam ſuadet vtilitatem, quia hac ratione in poſterum facili negotio reſolui poteſt quaeſtio, an communi venationi vel praeuenationi rurſus renunciari queat, quod nullum dubium habet, ſi communionis iure, ſecus vero, ſi ſeruitutis nexu, conſtituta ſit. Expreſſe hanc reuocandi poteſtatem ſimul cum modo diuiſionis non in vanum adiicimus. Interdum conuenitur, vt conuenatio non niſi a domino eiusque venatoribus, non vero per extraneos exerceatur, ne prorſus exſtirpentur ferae, quod paſſim ordinationibus continetur. Nec minus conſultum eſt, praevenationis tempus et modum, quam maxime

fieri poteſt, ſufficienter exprimere, vel plane ab eadem abſtinere, cum litium fomitem contineat vberrimum. Tandem etiam ad Jus perſequendi (*a*) feras eſt reſpiciendum, cum lites difficillimae inde oriri ſoleant. Fera autem vel ſaucia vel incolumis a canibus tantummodo perſequitur. Varie quidem de hac perſecutione disponitur, vel vt venatori perſecutio competat, cum canibus quidem, ſed relicto telo, vel ſaltim mit verbundenem oder abgeſchrobenem Schloſſe, vel etiam absque canibus venaticis, ſed tantummodo mit dem Spür- oder Schweishunde; A libera quidem dependet partium voluntate, qua ratione perſecutionem determinare velint, ſed cum nihilominus litibus aperiatur occaſio per quamcunque perſecutionem, ſatius duco, omnem perſecutionem hominis, ſiue ſaucia ſit fera ſiue minus, e medio tollere, ita tamen, vt canibus, qui vix retineri poſſunt, nullum damnum inferatur, ſi feram in alterius diſtrictum perſequantur. Porro vt ferae neque durch Witterungen alliciantur, neque nimium in modum augeantur, vtiliter additur. Tandem de delictis quae circa venationem ab alterius ſubditis committuntur et de eorum poenis, modo Iurisdictio venatoria alteri competat, caute diſpoſitio adiicitur.

(*a*) Ius Romanum vid. in L. 5. §. 1. D. de acquir. rer. dom. Ibi refertur Trebatii ſententia, exiſtimantis: feram ita vulneratam vt capi poſſit, noſtram eſſe donec eandem perſequamur. Sed verior a Ga-

Gaio probatu ſententia: quam ſi eam ceperinus. non aliter noſtram fieri,

§. 80.

De forma conuentionis et inſtrumento B) *intuitu foreſti.*

De foreſtis variae conuentiones ineuntur; Vel enim principem inter et priuatos; et hoc caſu fere vnice de finibus, de paſtu pecorum in ſylvis, de viis, de delictis foreſtalibus agitur, reliqua vero omnia, ſi ſalus publica id exigat, non per conuentionem, fed per Legem ordinantur, quia Reipublicae intereſt, ne quis re ſua male vtatur. Quoties vero inter duos Principes vel etiam priuatos conuentio celebranda, diſtinguendum, an de propriis foreſtis agatur, an vero iure ſeruitutis in alterins fundo Ius foreſti competat. Illo caſu tantummodo de finibus rite regundis, de paſtu, de viis foreſtalibus, (Holtz-Wege) et de delictis foreſtalibus tractatur. Sed in caſu ſeruitutis probe determinari debet, quousque in caedendis arboribus ſingulis annis procedi poſſit, quod optime per regiones (durch Schläge) efficitur, ſimul vero de plantatione cogitandum eſt (*a*). Hoc ipſo paſtura ad iuſtos limites redigitur. Praeter lignorum vſum caute conueniunt de fructibus arborum et ſubterraneorum emolumentorum, Kalck-Leimen-Thon-Mergel-Kreide-Gruben, Steinbrüche, Torf-Moor ꝛc. In ſpecie glandium collectionem ex

fundo vel ex ipsis arboribus is impedire curabit, cui vel saginandi vel venandi ius competit, ne porcis vel feris pabula subtrahantur, ad quem finem etiam facit, si conuentio dirigatur ad modum saginationis, auf die Stück-Zahl des Viehes nach dem Ertrage der vollen $\frac{3}{4}$, $\frac{2}{3}$, $\frac{1}{2}$, $\frac{1}{3}$, $\frac{1}{4}$ Mast. Haud enim infrequentes de hac re sunt contentiones inter eum, qui iure foresti et eum qui iure venandi in vno eodemque districtu gaudet. Hoc casu videndum, quid iure proprietatis et quid iure seruitutis competat. Illud extensiuam hoc restrictiuam in omnibus requirit interpretationem, cum dominus praedii dominantis semper ciuiliter vti debeat seruitute, et praesumtio militet pro libertate naturali. Sed hae praesumtiones lites non impediunt. quae conuentione amputari potuissent et debuissent, exprimendo vsum seruitutis specificum. Sic foresti dominus recte impediet, ne sale alliciantur ferae. (Daß keine Saltzlecken angeleget werden dürfen). Dominus venationis vero recte prohibet, vt modice arbores et caedantur, et plantentur, (daß keine den Forst-Ertrag übersteigende Haue und Zuschläge angeleget werden). Nec minus consultum est, delicta forestalia specifice determinare et de iure animaduertendi satis cauere, cum saepe quaeratur an hoc vel illud v. g. collectio glandium ex fundo, ad delicta forestalia vel venatoria pertineat, quamuis verius forestalibus facinoribus adscribatur. Interdum maior adhuc iurium permixtio occurrit, ita, vt Dominus fundi

di gaudeat paſtu et emolumentis ſubterraneis, alius iure foreſti, alius iure venationis, alius Iurisdictione foreſtali et venatoria. Non niſi ſumma praecautione haec diuerſa iura determinantur. Vt autem in controuerſiis ſuper venationis et foreſti iure exortis, quatenus controverſia peritiam harum rerum requirit, peritorum audiatur iudicium iuratum, vel inde neceſſarium eſt; quia plerique Iudices de his rebus non magis quam coecus ſuper coloribus, ſententiam ferre valent.

(a) L. penult. D. de vſu et habitat.

Formular eines Jagd- und Forſt-*Receſſus.*

Wir Endes bemeldete mittelſt dieſes vor uns, unſere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen:

Demnach wegen der Jagd- und Forſt zwiſchen uns ſich verſchiedene Irrungen hervorgethan, und wir ſelbige ſo wohl gütlich beizulegen, als auch alles und jedes mehr zu beſtimmen, dadurch aber künftigen Streitigkeiten vorzubeugen entſchloſſen, als haben wir mit Zuziehung und Bewilligung beiderſeitiger Lehns-Agnaten folgendes feſt geſetzet:

I) Erkennet Herr v. N. Grund und Boden derer Forſten bey K. derer Felder und Gebüſche vor das alleinige Eigenthum des Herrn von X, und räumet dahero

II) Demselben folgende alleinige Nutzungen ein: a) alle unterirrdische Nutzungen in denen Holtzungen, an Sand = Leimen = Thon = Mergel = Stein = Kreide = Kalck = und anderen Gruben, wie die nur Nahmen haben, sie mögen jetzo bereits entdecket seyn, oder in Zukunft entdecket werden, und verspricht denselben in deren Benutzung, so weit kein Misbrauch zum Nachtheil des Hrn. v. N. und dessen Gerechtsahmen gemachet wird, in keine Weise zu hindern, gestalten solches demnächst bey entstehendem Streit, wofern selbiger nicht in Güte beigeleget werden kan, durch zwey beeydigte der Sache erfahrne Männer, wovon jeder Theil einen auf seine Kosten vorzuschlagen hat, ermessen; im Fall sie aber dissentiren, durch einen von beiden Theilen auf gemeine Kosten zu erwählenden unpartheyischen Obmann mit Beylegung derer Gutachten entschieden werden, und es bey dessen Ausspruch schlechterdings gelassen werden soll;

b) Die Viehtrift vor sein eigenes Vieh, so zur Haushaltung, nicht aber zum Verkauf, gehalten, dagegen aber alles fremde Vieh ausgeschlossen wird, damit durch übermäßige Weyde dem Wildpret das Futter nicht entzogen werde, gestalten dabey ferner beliebet ist, daß in der Setzezeit das Vieh nur auf die ganz offenen Plätze, nicht aber in das Holz getrieben, selbigem auch niemals weder Schellen angehänget, oder Hirten = Hunde mit in das Holz genommen werden sollen;

c) Alle Holz = Nutzung, jedoch wiederum mit der Bedingung, daß das Holz in 30 Schläge ver=

vertheilet, und jährlich nur ein Hau genommen, mithin auch nicht mehr Zuschläge gemachet, oder das Holz völlig abgetrieben werden soll;

d) **Alle Mastung**, jedoch dergestalt, daß bey voller Mast nicht mehr als 500 Schweine zu der gewöhnlichen Zeit eingetrieben, und nach diesem Verhältniß auch die $\frac{2}{4}$, $\frac{1}{2}$ und $\frac{1}{4}$ Mast bestimmet, alles Eicheln und Eckern schlagen und lesen aber, so weit es nicht zur nothwendigen Besaamung gehöret, gänzlich untersaget seyn soll.

III) **Wird dem Hr. v. N. die forstliche Obrigkeit** alleinig eingeräumet, und sollen des Hr. von X. Unterthanen, wenn sie sich einiger Forst-Frevel schuldig gemacht haben, auf vorgängige Requisition ohnweigerlich sich einfinden, und Urtheil und Recht wieder sich ergehen lassen. Es bleiben jedoch die durch Eicheln oder Buchabschlagen und lesen, imgleichen durch ungebührliches Weyden verübte Frevel zu desto sicherer Aufrechthaltung der Jagdgerechtsamkeit dem Hr. v. X. alleinig zu untersuchen und zu bestrafen vorbehalten.

Dahingegen räumet der Herr v. X. wohlgedachtem Hr. v. N. nach Dienstbarkeits-Recht die Jagd in folgender Maße ein:

1) In der benannten Forst und denen Gesträuchen wird dem Herrn v. N. die alleinige Ober- und Unter-Jagd eingestanden, dergestalt, daß der Herr von X. oder die Seinigen weder mit Schießen noch

mit

mit Hetzen, oder Fangen sich einiges Wildprets, auch sich eben so wenig des Fall-Wildprets anmaßen solle. Dahingegen wird demselben gestattet, daß er einen oder mehrere Dohnen-Stiege auch Vogelheerde anlegen, und sich die gefangenen Vögel zueignen könne. Auf dem Felde hingegen, so weit die abgesteinigte Feldmark des Herrn von X. so wohl als des Hrn. von N. gehet, stehet beiden Theilen

2) nicht so wohl iure communionis als iure seruitutis reciprocae die Koppeljagd dergestalt zu, daß zu der Jagd-Zeit so wohl der eine oder andere Theil oder dessen Leute (wobey einen oder wenige Freunde zum Vergnügen mitzunehmen unverwehret ist), ohne daß einer dem andern eine Anmeldung zu thun schuldig, alle vorkommende Gattungen hohen und kleinen Wildpretts jagdmäßig schießen, fangen und tirassiren könne, wobey denn jeder Theil die Bescheidenheit zu gebrauchen schuldig, daß nicht durch allzuhäufiges Wegschießen des gebährenden Geschlechts das Wildprett ganz und gar ausgerottet werde. Dahingegen soll der Lerchenfang jedem in seiner Feldmark priuatiue zustehen, und unter dieser Koppeljagd nicht mit begriffen seyn. Begäbe es sich auch, daß beyde Theile oder deren Leute zu gleicher Zeit sich auf denen zur Koppeljagd ausgesetzten Feldern befänden, so soll, um den über ein aufgejagtes oder angeschossenes Stück Wild zu besorgenden Streitigkeiten vorzubeugen, dasjenige Wildpret, so an dem Tage geschossen oder gefangen wird, gleich vertheilet werden. Wenn aber ein Theil allein jägt, behält derselbe, was er bekommen hat.

So

So viel 3) die Jagdfolge betrift, verstehet sich nach dem vorherigen von selbst, daß dem Herrn von N. solche mit Hunden und Gewehr aus der besagten Forst in das Koppelfeld und vice versa zustehe, dahingegen dem Herrn von X, wenn er oder die Seinigen ein Stück Wildpret auf dem Koppelfelde aufgejaget, nicht frey stehet, selbigem auf einige Weise in die Forst nachzusetzen, gestalten er sich denn auch zu der ihm zustehenden Koppeljagd keiner andern als der Hüner-Hunde zu gebrauchen hat. Daferne aber dennoch ein Hüner-Hund ein aufgejagtes Wild in den Wald verfolgte, soll der Herr v. N. oder die seinigen keinesweges berechtiget seyn, selbigen todt zu schießen. Dahingegen reseruiret sich der Herr v. X.

4) Auf dem so genannten Weisen Felde die hergebrachte Vorjagd in der Maße, daß selbige nur durch eine Person, so bald die Jagd aufgegangen, die ersten drey Tage hindurch, exerciret werden soll. Mehrere Personen aber imgleichen eine längere Zeit, als die bemeldete drey Tage, werden keinesweges zugestanden, da es denn auch wegen der Jagdfolge in Ansehung des auf diesem Felde aufgejagten oder angeschossenen Wildprets bey dem vorigen lediglich verbleibet, was desfalls vorhin festgesetzet worden. Damit nun aber auch der Herr von N. sich der in dem Walde zukommenden alleinigen Jagd pfleglich gebrauchen möge, so ist desfalls

5) festgestellet, daß selbiger weder Witterungen vor einiges Wild, noch auch vor das rothe Wildpret

pret Salzlecken zulegen, ganz und gar nicht befugt seyn, sonst auch das Wildpret nicht überhand nehmen lassen, sondern allenfalls auf zweyer Jagdverständigen eydliches Ermessen, wovon jedem Theil einen auf seine Kosten vorzuschlagen erlaubt, darin die gehörige Maße gehalten werden soll, gleichwie denn falls diese zwey Schieds-Männer ungleicher Meinung sind, eine *species facti* verfertiget, die Gutachten derselben beygeleget, und einem dritten unpartheyischen Jagdverständigen wiederum auf gemeinschaftliche Kosten, vorgeleget werden, und es bey dessen Ausspruch schlechterdings verbleiben soll. Gleichwie nun im obigen dem Herrn von N. die Iurisdiction in Forstsachen zugestanden, als wird hingegen

6) dem Herrn von X. die *Iurisdiction* in Jagdfreveln, welche im Walde begangen, alleinig zugestanden, und verspricht der Hr. von N. seine Unterthanen auf Erfordern zur Untersuchung und Bestrafung zu sistiren. Die in der Koppeljagd, das weise Feld nicht ausgenommen, begangene Jagdfrevel sollen ein Jahr um das andere, vom Tage der aufgehenden Jagd anzurechnen, alternatiue untersuchet und bestrafet werden, und in dieser alternation der Herr von X. bey der bevorstehenden Eröffnung der Jagd den Anfang machen. Was nun so wohl von der Forst als von der Jagd-Iurisdiction disponiret worden, solches wird mit folgender Einschränkung geordnet: daß a) weder der Herr von X, seine Angehörige und gebrödete Dienstboten unter der Forst-Jurisdiction noch vice versa der

Herr

Herr von N. seine Angehörige und gebrödete Diener unter der Jagd-Jurisdiction stehen sollen, sondern dafern unter beyden Paciscenten ein solcher Streit über Eingriffe entstehen sollte, so soll solcher entweder gütlich beygeleget, oder der *competente* Richter angegangen werden (vel cautius: oder in dessen Entstehung der Fall von zweyen unpartheyischen Forst- oder Jagdverständigen, wesfalls die vorigen Verabredungen §. 1. und anteced. in allen Punkten hierher gezogen werden, entschieden, und es bey dem einstimmigen Gutachten, oder bey dem Gutachten des Obmans schlechterdings gelassen werden). b) Sollen die Unterthanen in denen vor des andern Forst- und Jagd-Jurisdiction respectiue gehörigen Fällen nirgends anders hin als respectiue nach Q und O keinesweges aber in entlegenere Oerter, citiret werden. c) In Untersuchung der Sachen und deren Bestrafungen, soll, damit des einen Unterthanen nicht übermäßig mitgenommen werden, in allem auf denselben Fuß, wie es bey denen herrschaftlichen Forst- und Jagdsachen gewöhnlich procediret werden. (Cautius catalogus poenarum tam corporalium quam mulctarum in singulos casus determinaretur; qui tamen pro diuersis regionibus mirifice variare potest, vt certi aliquid hic poni nequeat). d) Die cörperlichen Strafen werden von demjenigen, so selbige erkannt, auch selbst exsequiret.

Käme es aber auf Geldstrafen und Schadensersetzung an, so sollen die schuldig vertheilte Unterthanen deswegen nicht mit gefänglicher Haft beleget wer-

werden, sondern die Anzeige an deren respective Gerichts-Herrn geschehen, da denn ein jeder das Quantum unverzüglich beyzutreiben und einzuliefern verspricht, dahingegen bey völligen Unvermögen eines solchen Verbrechers, derselbe angehalten werden soll, die Strafe und den verursachten Schaden durch Arbeit abzuverdienen.

Gleichwie nun alles Vorstehende mit gutem Vorbedachte und Ueberlegung also abgeredet; also begeben sich auch beyde Theile der exceptionis cuiuscunque laesionis, und wollen zu desto mehrerer Festhaltung hierüber den lehnsherrlichen Consens einholen.

Zur Urkunde ist dieser Jagd-Recess in quadruplo gleichlautend ausgefertiget, jedem Theile zwey Exemplaria zu desto besserer Verwahrung zugestellet: von beyden Paciscenten so wohl als von beyderseitigen Agnaten unterschrieben und untersiegelt. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ꝛc.

TIT V.

TITVLVS IV.

DE

CONVENTIONIBVS SVPER PASTV

(Weyde-RECESSE.)

§. 81.

Necessitas eiusmodi conuentionis.

Dolendum, quod Ius Romanum frequentissimi Iuris pascendi, cupiditatibus hominum quam maxime expositi, fere tantummodo in transitu mentionem faciat. Iura Germanica specialia hac de re non magis sufficiunt, et incertis consuetudinibus saepissime suffulciuntur, quae, si quid vnquam, litium fomitem continent. Si itaque specialibus conuentionibus finis modusque non ponatur, non mirandum lites oriri aeternas, cum tam lex quam aliud solidum deficiat fundamentum decisionis. Nam quae passim ex Doctoribus Hispanis, Italis, aliisque habent consiliorum et decisionum collectores non magis normam decidendi fundatam constituit, cum praeter opinionum inconstantiam, de territorio ad territorium, imo ne quidem de loco ad locum vnius eiusdemque territorii validum duci queat argumentum.

§. 82.

De capitibus conuentionis.

Haec cum ita sint, conuentio vtiliter dirigitur, I) ad tempus, ita vt initium et finis pasturae praescribatur pleniſſime, nisi legibus particularibus hoc iam definitum sit, quo casu partibus non licet, ab hac norma, communis vtilitatis causa introducta, conuentione sua recedere. Interdum vel pactis vel praescriptione ius pascendi praecipuum in quosdam dies (die Vorhude) statutum est, quod plane singulare et litibus ansam praebet, quare, vt potius pactis idem abrogetur, quam de nouo introducatur, consultum est. Vbi hoc autem fieri nequit, hoc singulare Ius sufficienter determinari debet ratione dierum et numeri pecorum. II) Ingentes de finibus pascuorum oriuntur lites, quare vtile est, sufficientem enumerationem locorum cum suis finibus non solum verbis exprimere, sed etiam per geometras iuratos in accuratam ichnographiam redigere et lapides (Hudesteine) ponere, vbi tamen, si alias confusio signorum finalium metuatur, consulto inciditur inscriptio: N. und N. Hude vel signum quoddam conuentum. Sed nec hae cautelae sufficiunt. Ius pascendi non in omni solo et admodum diuersa ratione exerceri solet, quare a) pastura in syluis et arbustis caute determinatur: α) tempus a quo et ad quod nec non, β) numerus et genus pecorum haud inutiliter exprimitur, vbi ante omnia

exi-

eximendae ſunt capraе, quippe quae ſyluis maxime nociuae ſunt, id quod in plurimis ordinationibus foreſtalibus ſub iactura caprarum aliaue poena interdictum eſt. γ) Fiat ſpecialis exemtio vel conceſſio ſaginationis (der Maſt) quippe quae ſub generali nomine paſturae non venit, et quam maxime ab eadem differt. δ) Dirimendae ſunt in anteceſſum lites, quae über die Zuſchläge, über die neu anzulegende Mergel und andere Gruben oriri ſolent. ε) Quando dominus pratum forſan in agrum commutare intendit, tunc diſputari ſolet, an hoc liceat; Etiam huic liti per conuentionem obuiam eundum eſt, vt domino quidem liceat fundi faciem immutare, ſed non niſi cum damni reſarcitione amicabiliter aut per peritos aeſtimandi, quia ſane durum eſt, domino ius ſuum quaſi inutile reddere, ex altera parte vero, iure ſeruitutis defraudare, quamuis litium radices adhuc magis euellat, ſi immutatio haud calumnioſa permittatur hinc inde, absque damni reſarcitione. b) *Initium iuris paſcendi in pratis* caute determinatur pro ratione meſſis nach der Heu- und Grommet-Ernde, ita tamen, ne dominus ſtudio eandem differat, vbi iterum ea, quae ſupra de tempore, lege definito, diximus, obſeruandum. Interdum cauetur, vt nonniſi ſolo ſicco exſiſtente pecora pabulentur, ne radices graminis peſſumdentur. c) *De Iure paſcendi in agris* diſtinguendum α) zwiſchen dem beſtellten und β) dem Brachfelde. Illo reſpectu non niſi bey leeren Feldern permitti ſo-

let, et quidem hac ratione; vt prius oues, per determinatum dierum ſpatium, poſt vaccae, et denique ſues veniant, interdicto ſimul pectine ſiue raſtro, quem Schmachtharke vocant, nec non ſpicarum collectione. Reſpectu des Brachfeldes determinatur caute, vt diuiſiones culturae rite obſeruentur, im Sommerfeld, Winterfeld und Brachfeld, vel quae eius generis culturae diuiſiones pro diuerſitate regionum introductae ſunt, et vt nihil, vel tantum definitus agrorum quieſcentium numerus ſeminetur. De commutatione agrorum in prata vtiliter diſponitur, forſan hoc temperamento adhibito, vt vel omni paſtura eximatur pratum iſtud nouale, reſtituto damno, vel ſi hoc iure decedere nolit praedium dominans, vt ſingulis annis nach der Grummet-Erndte bey trockenem Wetter Iure paſcendi gaudeat. Grauior autem eſt commutatio agri et prati in hortos oder Gartländer, cum hac ratione pabulum plane intercipiatur. Inde vel aliud aequipollens praedium aſſignari vel damnum reſarcire debet dominus, vt autem plane haec commutandi facultas adimatur domino, ſat graue eſt. Interim haec tantummodo ita valent, ſi ad accuratam proportionem animus paciſcentium directus eſt. Omnia per remiſſionem, dationem vel retentionem conuentioni partium ſubſunt. Interdum princeps ex vtilitatis publicae ratione illam commutationem iubet, quod omnino quidem liberum, ſed iuribus ſubditorum quaeſitis parcendum, quantum fieri poteſt.

Tan-

Tandem III) ius in alieno fundo paſcendi vel a) perſonae, et quidem 1) ad dies vitae, aut 2) ad certum tempus, vel b) per modum iuris realis conceditur, vtrumque vel ſolitarie vel cumulatiue, quo vltimo caſu (qui improprie ad compaſcuum refertur) iſtae controuerſiae, an ſi pabulum non ſufficiat, domini praedii ſeruientis an dominantis pecora arceri debeant, caute ita obuiam itur, vt vtriusque pecora, quae ex fundo ali poſſunt (welche ohne gekaufte Früchte ausgefüttert und durch den Winter gebracht werden können) indiſtincte, donec aliquid ſuperſit, admittantur. Ad modum etiam pertinet compaſcuum die Koppelhude, quae vel Iure communionis, omni tempore reuocabilis, vel iure ſeruitutis mutuae conſtituitur, et tunc non niſi mutuo conſenſu diuiditur, vbi is qui minus agrorum, ſed plus pecorum habet, ſibi officeret, ſi pro ratione agrorum diuiſio iniretur, ſed potius paſcuum ita diuidendum, vt pro numero pecorum (*a*), quorum intuitu paſcendi Iure hactenus gauiſus eſt, diuidatur, v. g. A. ſemper 500 pecora habuit; B. 300. Diſtrictus compaſcui aequaliter ad A et B pertinet. Si pro ratione menſurae aequaliter diuideretur, A. perderet paſtum 100 pecorum. Vt ita aequalitas ſeruetur, A, ſaluo ceteroquin Iure Dominii ex toto diſtrictu nunc priuatiue $\frac{5}{8}$ B. vero $\frac{3}{8}$ nanciſci debet. Compaſcua tunc vtilia ſunt, ſi haud ita facile transitus pecorum in vicinum fundum impediri poteſt, quo crebris pignorationibus anſa

non praebeatur. Alias communio tanquam mater litium minime ſuadenda. Caute etiam numerus pecorum exprimitur et ne pecora aliena admittantur cauetur. Tandem etiam intuitu actus et pecoris ad aquam appulſus interdum cauendum, ne damna ex his inferantur.

(a) *Menochius* de arbitr. iud. quaeſt. L. 11. caſu 245.

Formular eines Hude-*Receſſus*.

Wir Bürgermeiſter und Rath der Stadt N. und gemeine Bürgerſchaft, imgleichen Schultzen und Vorſteher der Gemeinde X. vor uns und unſere Nachkommen mittelſt dieſes urkunden und bekennen.

Demnach wegen der Hud und Weide zwiſchen beſagter Stadt und Gemeinde allerhand Zweifel entſtanden, und dahero alles, was die Hude und Weide betrift, auf etwas gewiſſes zu ſetzen reſolviret worden, als iſt nach reifer Ueberlegung und eingezogener Erkundigung und auf gepflogene Handlung folgendes verabredet und beſchloſſen worden:

1) Iſt die Hude und Weyde **auf den Feldern** überhaupt von beyden Theilen in Augenſchein genommen, und darüber der angefügte Riß von einem gemeinſchaftlich ernannten geſchworenen Landmeſſer verfertiget, welcher Riß ſo viel die Hudegänge ſo wohl alleinige als Koppelhude, imgleichen die Viehtriften und Tränken betrift, zur immerwährenden

Richt-

Richtſchnur dienen ſoll, geſtalten denn 2) die Felder a, b, c, d, ferner f, g, h, i, &c. der Stadt N. mit ihrem Vieh allein zu betreiben, dahingegen die Felder, a, b, c, d und e, f, g, h, ꝛc. der Gemeinde N. ebenfals alleinig verbleiben. 3) Gleichwie aber das Stadt-Vieh, wenn ſolches auf den eben angeführten Feldern weidet, nicht wohl zu einem andern geſunden Waſſer, als zu dem Bache X. Y. gelangen kann, alſo conſtituiret die Gemeinde N. beſagter Stadt das Recht der Viehtränke an dem in ihrem alleinigen Hude-Diſtrict fließenden Bache, jedoch nur alsdenn, wenn das Stadt-Vieh auf denen kaum angeführten Feldern weidet, und mit dieſer reſtriction, daß dahin kein anderer Weg, als der mit q. r. bezeichnete genommen, ſolcher aber auch von der Gemeinde N. nicht beenget oder verſperret werde 4) dahingegen iſt die Koppelhude durchwechſelsweiſe Dienſtbarkeit auf der übrigen Feldmark, wie ſie ſich in Steinen und Reinen befindet, und auf dem Riſſe bemerket iſt, (die Garten und Gartländer ausgenommen) hierdurch dergeſtalt beliebet, daß ſelbige nicht anders als durch beyderſeitige Einwilligung aufgehoben, und ſo dann nicht nach der Feldmark, ſondern nach der Verhältnüs des Viehes getheilet werden ſoll, da denn die ganze Feldmark in 8 Theile geſchnitten, und der Stadt N. $\frac{5}{8}$ der Gemeinde N. aber nur $\frac{3}{8}$ alleinig zu hüten zugetheilet werden ſollen. Wobey ferner feſtgeſetzet, daß 5) der Anfang der Hude ſo wohl im Sommer- als Winterfelde (welche Felder jederzeit unterſchiedlich gehalten und nicht gemiſchet werden ſollen) jedes

Jahr durch Communication besonders bestimmet werden soll; immaßen die Erndte nicht immer zu gleicher Zeit geendiget wird, und leicht unvorhergesehene Verhinderungen eintreten können. Da denn 6) beyderseitiges Vieh, und zwar zuerst das Schaaf-Vieh drey Tage: (worunter jedoch der Metzger ihre Schlachthämel nicht mit zu verstehen, als welche von dieser Hude überall ausgeschlossen seyn sollen); hernächst das Horn-Vieh acht Tage und letztlich die Schweine darauf getrieben werden sollen. Gleichwie denn 7) keinem Theile erlaubt ist, fremdes Vieh in die Heerde aufzunehmen, oder auch mehreres eigenes Vieh zu treiben, als den Winter mit eigener Fütterung durchgebracht werden kann, widrigenfalls soll solches nicht allein vor das Künftige nicht weiter zugelassen, sondern auch vom anderen Theile vor jedes Stück Schaaf-Vieh 2 thlr., Kuh-Vieh 5 thlr. und Schweine-Vieh 3 thlr. als eine abgeredete Strafe, ohne Unterschied, wie lange das Vieh auf die Weide gegangen, erleget werden. 8) Soll weder durch den Schmachtharken noch durch das Auflesen der Halmen und Aehren dem Vieh das Futter entzogen werden. 9) Die Saat soll zu keiner Zeit und mit keinem Vieh betrieben werden. 10) Wenn sich eine ansteckende Krankheit, so durch Gutachten derer Aerzte und Viehverständigen in zweifelhaftem Falle auf gemeinschaftliche Kosten auszumachen, hervorthun sollte, so mus derjenige Theil, dessen Vieh inficiret, sich der Weyde gänzlich enthalten, und stehet so dann dem andern Theile frey, die ganze Weyde zu betreiben, woferne nicht

höheren

höhern Ortes eine andere Verfügung gemacht werden ſolte. Sollten aber beyde Heerden inficiret ſeyn, ſo wird die Weide verpachtet und das Pachtgeld nach $\frac{5}{8}$ und $\frac{3}{8}$ getheilet; 11) Alle bisher auf verſchiedenen Stücken von einem oder andern Theil exercirte Vorhude, welche zu mancherley Streitigkeiten Anlas gegeben, wird damit völlig aufgehoben, und in der vorher feſtgeſetzten Maße eine völlig gleiche Koppelhude dagegen eingeführet. 12.) Das Brackfeld betreffend, ſtehet es jedem Theile frey, in die Brack zu ſäen, was denen Eigenthümern jedes Stückes beliebet, ohne daß der andere Theil befugt ſeyn ſoll, durch Abhütung an ſothanen Früchten Schaden zu thun, und wenn es aus Vorſatz oder Unvorſichtigkeit dennoch geſchähe, ſoll es mit der Schadenserſetzung und Beſtrafung, denen hieſigen Orts üblichen Gewohnheiten gemäß, gehalten werden. So viel hier nächſt 13) die Hude auf denen in beyderſeitigen Feldmarken belegenen Wieſen angehet, werden ſolche zwar ebenfalls gemeinſchaftlich betrieben, jedoch nicht eher als nach geendigter Grummet-Erndte, und der Tag hiezu wie §. 5. beſtimmt. Daferne aber ſo naſſes Wetter einfiele, daß das Vieh die Weyde vertreten könte, ſoll daſſelbe bis zu erfolgter trockenen Witterung und bis es denen Wieſen unbeſchadet geſchehen kann, eingeſtellet ſeyn, und ſelbige überall mit keinem Schweine-Vieh betrieben werden. Was endlich 14) die Weyde in denen Holzungen betrift, ſo wird dieſelbe

der Gemeinde N. in dem so genannten lichten Holze gar nicht gestattet, sondern bleibet der Stadt N. priuatiue vorbehalten. In der so genannten langen Forst hingegen tritt die Koppelhude lure seruitutis ein, immaßen der Stadt N. das Eigenthum sothaner Forst gebühret, und soll die Weyde darin auf folgende Weise von .... bis .... exerciret werden: 15) Wird zwar dieser Wald in 24 Schläge eingetheilet: es stehet jedoch der Stadt N frey, so viel Schläge anzulegen, als die Nothdurft erfordert, und in so ferne es nicht in gefährlicher Absicht geschiehet, das ganze Holz abzutreiben und Zuschläge zu machen, Mergel-Thon-und andere Gruben anzulegen, ohne daß die Gemeinde N unter dem Vorwande ihres Weyde-Ganges solches zu verhindern oder auch Schadensersetzung zu fordern befugt seyn soll, gestalten gedachte Gemeinde der Weyde in denen Zuschlägen so lange, bis das Holz dem Viehe aus dem Maule gewachsen, sich gänzlich enthalten soll. 16) Zu allen Zeiten sollen von der Gemeinde N keine Ziegen mit in den Wald getrieben, und im wiedrigen Falle vor jedes Stück ohne Unterschied, wie oft und wie lange selbige eingetrieben worden, 5 thlr. abgeredeter Strafe erleget, und solches schädliche Treiben überdem ohne Anstand abgestellet werden. 17) Alles Holzlesen, Grasholen, Laub- und Mosrechen wird unter denen gewöhnlichen Forststrafen untersaget. 18) Wird hiemit zu Vorbauung künftiger Streitigkeiten festge-

festgestellet, daß jedem Theile erlaubt seyn soll, die Koppelfelder zu Wiesen und diese hinwiederum zu Ackerfeldern oder auch beyde Gattungen zu Garten, Gartländern, Holzungen oder Teichen zu apriren, ohne daß solches unter dem Vorwande der Weyde verhindert werden, und das geringste zur Schadensersetzung gefordert werden soll; Es bleibet jedoch, wenn eine solche Veränderung vorgenommen wird, bey der Koppelhude, so wie selbige bey Feldern, Wiesen und Holzung im vorigen bestimmet ist; Garten und Gartländer hingegen werden in alle Wege von der Hude ausgenommen. 19) Wenn mit einem Grundstücke in dem Koppelhude-District, so vorher nicht betrieben worden, z. E. Teiche oder Garten und Gartlande, eine Veränderung in Holzung, Wiesen oder Ackerland vorgienge, so competiret auf solchem Stücke, wenn es auch gleich niemals mit unter die Weyde gezogen gewesen, die Koppelweyde, wie auf allen andern der Hude-Grundstücken. Endlich wird 20) einem jeden Theile untersaget, in dem Koppelfelde einiges hudebahres Feld oder Wiesen mit Zäunen oder Graben zu umziehen, sondern woferne solches doch geschähe, soll solcher dem andern Theile nicht allein eine conuentional-Strafe von 20 thlr. erlegen, sondern auch alles unverzüglich der Erde gleich gemachet werden. 21) So viel insbesondere die Schäfereyen angehet, stehet der Stadt N in allen diesen vorbemeldeten Hudebezirken das Recht der Schäferey zu, wo-

von

von jederzeit zwey Haufen getrieben, und einer wenigstens von 300 Stück zur Belegung der Felder in der Feldmark der Dorfschaft N gehalten, und vor eine nächtliche Belegung eines Morgens niemals mehr als 18 mgr. Courant-Müntze erleget werden soll. Es ist aber dagegen die Stadt schuldig, alles eigene Schaaf-Vieh der Einwohner des Dorfes N, welches nicht übermäßig gehalten wird, und mit eigenem Futter durch den Winter gebracht werden kann, in die Haufen aufzunehmen, und vor jedes Stück durch die Bank nicht mehr als ꝛc. zu verlangen. Auch verspricht die Stadt N das Hürdelager der beiderseitigen Feldmark einzig und allein zu widmen, und selbiges auf keine Weise in eine andere Feldmark zu bringen. Dieweilen nun solches alles, wissentlich und wohlbedächtlich also abgeredet worden, so entsagen beyde Theile aller Verlezung, der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand, und wollen vielmehr diesen Receß stets fest und unverbrüchlich halten. Zur Urkunde ist derselbe nebst dem angehefteten Rißе in duplo ausgefertiget, und nachdem selbiger verlesen und approbiret, von uns Bürgermeistern und Rath, wie gewöhnlich, daneben aber auch von sämtlichen Bürger-Deputirten und Gildenständen, nicht weniger von denen zeitigen Schultzen, Bauermeistern und Vorstehern mit Vorbewust und Bewilligung Königl. und Churfürstl. Amtes unterschrieben und untersiegelt; Es soll auch derselbe Königl. und Churfürstl.

hohen

hohen Landes-Regierung vorgetragen, und gnädige Einwilligung darüber erbethen, so dann aber jedem Theile ein Exemplar auf gemeinschaftliche Kosten zugestellet werden. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ꝛc.

TITVLVS V.

DE

CONVENTIONIBVS SVPER SERVITIIS, VULGO: Dienst-RECESSE.

§. 83.

Occasio et vtilitas huius conuentionis.

Materiam seruitiorum hodiernorum ad Iuris Romani decempedam dimetiendam non esse, nemo nescit. Ius Germanicum antiquum aeque deficit. In territoriis specialibus Leges vniversales deficiunt plerumque, imo in eodem territorio, et quod magis, in eadem praefectura diuersissima circa seruitia obtinent principia, ita vt ad consuetudinem et possessionem omnis res redeat, quae plerumque inconstantes sunt, proinde prolixum altercationis campum aperiunt, vbi saepe omne fundamentum decisionis exulat. Nihil itaque tranquillitati subditorum magis convenit, quam vt mediante conuentione ad certitudinem redigantur seruitia, quod consilium pacificum ad eorum palatum non erit, qui iura

in

in ancipiti lubentes relinquunt, vt ex obſcuritate lucrum capiant. Praeterquam quod impium ſit, fallax eſt eiusmodi conſilium, cum euentus eiusmodi propoſito non ſemper reſpondeat.

§. 84.

De perſonis.

Ineuntur hae conuentiones inter dominum vel Principem ex vna, et ſeruitiis obnoxios (Dienſtpflichtigen) ex altera parte, nec maior pars hic aliquid concludit, cum intereſſe ſingulorum reſpiciat. Minorum nomine Curatores adeſſe debent, et probe attendendum, quatenus de onere rei inferendo ſermo eſt, ne facultas de re plenarie diſponendi deficiat, alias cum ipſo domino paciſcendum, vel eius conſenſus implorandus eſt.

§. 85.

Capita conuentionis.

Seruitia ruſtica ſunt nihil aliud, quam ſeruitutes in faciendo conſiſtentes, romanis incognitae. Plerumque onus reale conſtituunt, quod quemuis poſſeſſorem praedii obnoxii ſequitur. Ab his ſeruitiis immunes regulariter ſunt: 1) Die Sattel- oder ſchriftſäßige adeliche Höfe, item 2) nobiles 3) praedia parochialia 4) Clerici et 5) milites ratione perſonae, qui tamen exemti zu denen Riegepraeſtandis concurrere debent, quo-

quorum nomine veniunt, quae vtilitatem ſingulorum ſpectant v. g. Bät-Klocken-Geldt, Nachtwächter-Gehalt, Aufſchlagung der Graben an ihren Feldern; 6) reſpectu der Spann-Dienſte immunes ſunt die Köther. *Primo* loco itaque illi eximendi ſunt expreſſe, qui ſeruitiis vel in totum vel in tantum non obnoxii; *Deinde* conficiatur accuratiſſimus eorum, qui ſeruitiis ſunt obnoxii, index (Dienſt-Rolle); *Tertio* vtiliter omnia ſeruitia die Hand- und Spann-Dienſte determinantur, quam maxime fieri poteſt, etiamſi hactenus indeterminate ſeruitia praeſtita fuerint, cum haec non in infinitum extendi queant, proinde dubia circa modum ſeruitiorum in poſterum ex vna vel altera parte moueri queunt; cur igitur lites non in ſcaturigine amputandae, quibus alias latiſſimus aperitur campus? Seruitia alia ſunt oeconomica (die Amts-Dienſte) quibus etiam annumeranda ſeruitia ad exſtruenda l. conſeruanda caſtra neceſſaria quae ſub nomine derer Burgfeſten, Burgdienſte venire ſolent, alia venatoria (Jagd-Dienſte) denique alia ſeruitia militaria (Kriegerfuhren, Heerfuhren.) Haec ſunt reuera onera publica, a Principe tantummodo, et tempore belli indiſtincte a ſeruientibus et exemtis exiguntur, plane aliam originem habent, ac ſeruitia oeconomica et venatoria, et plane alio modo diſtribuuntur. *Quarto* non abs re accurata proportio, et principia fixa ſtabiliuntur, quibus ſeruitiorum impoſitio regitur. *Quinto* caute paciſci-

mur

mur ſuper deſtinatione ſeruitiorum, ne in alium finem cum incommodo ſeruientium impendantur. *Sexto* eſculenta et potulenta (die Prôven), quae ſeruientibus dari ſolent, caute determinantur. *Vltimo* commutationi in aliud aequipollens praeſtandum obuiam eundum eſt. Laeſioni et reſtitutioni in integrum caute renunciatur, quoties cum communitate, tanquam corpore conſiderata rem habemus. Vt ſuperioris conſenſum in eiusmodi Receſſum imploremus, vtilitas euidenter ſuadet.

Formular eines Dienſt-*Receſſus.*

Kund und zu wiſſen ſey hiermit, jedermänniglich denen es zu wiſſen nöthig:

Nachdemmahlen bis hierhin zwiſchen dem Herrn von N. und der Gemeinde Q. wegen der Dienſte vielerley Zweifel und Irrung entſtanden, ſelbige aber aus dem Grunde zu heben und in allem etwas gewiſſes feſtzuſetzen von beyden Theilen reſoluiret worden, als iſt von ſämtlichen unterſchriebenen Gemeinde-Gliedern folgendes verabredet worden:

1) Daß von allen Hand- und Spann- auch Jagd-Dienſten und Wegebeſſerungen gänzlich ausgenommen ſeyn ſollen: a) der R...ſche Sattelhof und deſſen jedesmahlige Beſitzer, Pächter und deren gebrödetes Geſinde. b) Die

Pfarr-

Pfarr- Ländereyen- Prediger und Schulmeister und deren gebrödetes Gesinde, welche jedoch allen Riege- praestandis, Nachbahrn gleich, unterworfen bleiben. c) Die im Dorfe wohnenden Militair-Personen. 2) Dahingegen aber sind alle übrige Dorfeinwohner, Ackerleute, Köther und Häuslinge zum Dienste, auf Art und Weise wie nachfolget, verbunden, und ist so viel die Ackerhöfe betrift, die angefügte Dienstrolle nach dem Verhältnis ihrer Güter gemachet, welche auf beständig zum Grunde geleget werden soll, gestalten denn der ganze Dienst von jedem Hofe geleistet, und kein Vertrag gelten sondern kraftlos seyn soll, wodurch die Dienste getrennet und auf andere Höfe ganz oder zum Theil gewälzet werden sollten. 3) So viel nun die Maße der Dienste betrift, dienet ein jeder Ackermann von jeden innhabenden 10 Morgen Ackerlandes, Wiesen oder Gartlandes (Alibi sine respectu agrorum singulis villis certa quantitas est imposita; Alibi quotannis numerantur equi et boves) mit einem Pferde seinem eigenen Geschirre und Acker-Instrumenten, oder wer Ochsen hält, als welches jedem frey stehet, statt zweyer Pferde mit 3 Ochsen, und zwar wöchentlich einen Tag, im Sommer des Morgens von 5 bis 11. Uhr, und des Mittages von 1. bis 6 Uhr Abends, zu Winters Zeit aber von Tages-Anbruch bis zum Abend die Fütterungs-Zeit abgerechnet, und stehet es in des Herrn von R. Belieben, die Dienste zum Pflü-

gen, Eggen, Einfahren, Mist-Hörden-Holz-Fahren und andern Fuhren behuef seiner Oeconomie zu gebrauchen. Sollte aber derselbe mehrere Ländereyen anschaffen, oder pachten, so behält sich die Gemeinde bevor, daß zu solchem Behuf die Dienste eben so wenig verwendet, als dieselbige jemand anders (ausgenommen wenn derselbe das Gut mit allen Zubehörungen verpachtet) übertragen werden sollen. Zu Reisen und Fruchtverfahren dörfen ferner die Fuhren nicht anders als nach N und N gebrauchet werden, wobey denn der Herr v. N sich anheischig macht, die Unterthanen hiemit nicht zu praegraviren, und nicht zu desto höherer Ausbringung der Früchte auf die schlimste Wege und Witterung, da andere wenig zu Markte bringen, zu warten. Wenn hingegen der Dienst nicht würklich abverdienet wird, so soll davor kein Geld gefordert werden. (Alibi seruitia, a domino non exacta, pecunia compensari debent.) Denen Ackerleuten sollen auch diejenige Köther völlig gleich geachtet werden, welche Pferde halten, und selbige mit auf die gemeine Hude und Weyde treiben. 3) In Ansehung der Herrschaftlichen Jagd- und Kriegerfuhren ist verabredet, daß selbige nicht wie bisher nach denen Pferden verloset und solchergestallt die Spann- und Fuhrwerke zerrissen und unbrauchbar gemachet, sondern nach der Ordnung der bereits gedachten Dienst-Rolle von einem oder mehrern zusammen der gantze Dienst geleistet, die vor ein und

andere

andere dergleichen Fuhren geleistete Bezahlung allen zu Gute kommen, mithin am Ende des Jahres nach dem Verhältnis des Gespannes getheilet werden sollen. Gleichwie auch die Krieger-Fuhren bald auf einen, bald auf mehrere Tage und Wochen employret, mithin eine Ungleichheit bey der bloßen Reyhe-Fuhre so wohl als auch bey dem Verlosen der Pferde herauskommen würde, so ist festgesetzet, daß alle Krieger-Fuhren nach der Zeit und der Pferde-Zahl auf Bescheinigung in eine Summe gezogen, quarralirer der Abschlus gemachet, und was einer nach der Zeit zu viel gedienet hat, ihm von der Gemeinde beym folgenden Dienste zu Gute geschrieben oder sonst vergütet werden solle. In Ansehung der feindlichen Kriegerfuhren, so lange sie ordentlich gefordert werden, bleibet es bey dem vorigen. Wenn aber Pferde verrecken, mit Gewalt weggenommen, auch die Fuhren ohne Ordnung vom Feinde gefordert werden, muß ein jeder seine Last vorerst tragen, und seine Vergütung bey der allenfalsigen Landes-Entschädigung fordern. Zu diesen Krieger-Fuhren werden aber auch die Freyen mitgezogen. 4) In Ansehung der Hand-Dienste ist beschlossen, daß jeder Ackermann, jeder Köther und Häusling (die abgelebten Leibzüchter ausgenommen,) wöchentlich einen Tag in Person, oder eine andere zur Arbeit tüchtige Manns- oder Frauens-Person dienen sollen, wozu aber keine Kinder, sondern wenigstens 15 jährige Leute geschickt werden dörfen,

fen, und stehet in des Hrn v. N. freyem Will-kühr, diese Dienste behuf seines Guthes zum Botenschicken auf 2 Meilen weit, Ausmisten, Holtzspalten und tragen, Säen, Flachsbrechen, Dröschen, Fruchtumstechen, Futterschneiden, und allen andern ehrlichen Arbeiten zu gebrauchen. Was aber nicht am würklichen Dienste geleistet wird, soll nicht an Geld gefordert werden, gleichwie denn auch in der Dienstbestellung eine durchgängige Gleichheit gehalten werden soll. 5) An Präven wird einem jeden Spann-Dienste und Hand-Dienste ohne Unterschied täglich ein Knobben gahr ausgebackenes Rocken-Brod anderthalb Pfund schwer und ein Käse gereichet. Die bey der Erndte gebrauchte Dienste aber bekommen obiges Brod, und statt des Käses ein Viertel Pfund untadelhaften Speck. Auch giebt der Herr v. N. der Gemeinde nach geendigter Erndte zwey Fas Bier a 2 Ohm frey auf ihrem Thie geliefert zum Besten. 6) Diejenigen so zum Dienst bestellet werden, und ohne Krankheit oder Abwesenheit, maßen keine andere Entschuldigung statt findet, aussenbleiben, müssen den Dienst nicht allein nachholen, sondern auch vor ein Pferd 6 gr. Strafe erlegen. 7) Damit nun aber dieser Receß in allen künftigen Zeiten zur beständigen Norm bey denen Dienstsachen geleget werden könne, so soll mit denen Diensten keine andere Veränderung vorgenommen werden, als welche von beyden Theilen einstimmig beliebet, und darüber ein

förmli-

förmlicher Recess errichtet worden. Nachdem nun dieses alles wissentlich und wohlbedächtlich also abgeredet und dabey die möglichste Gleichheit beobachtet worden, so entsagen beyde Theile der Ausflucht aller Verletzung, einer jeden stillschweigenden Neuerung und insbesondere die Gemeinde N. der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand, und wollen vielmehr diesen Receß stets fest und unverbrüchlich halten. Es soll auch derselbe der hohen Landes-Regierung zur Einwilligung vorgeleget werden. So geschehen ꝛc.

TITVLVS VI.

DE CONVENTIONIBVS SVPER DECIMIS Zehnt-Recesse.

§. 86.

Occasio conuentionis.

Quam in aliis iurium articulis dolemus incertitudinem, ea etiam decimarum materiam premit. Ius Canonicum quidem decimarum fecit mentionem, sed falsis hypothesibus adeo superstructum est, vt in foris protestantium non nisi summa praecautione sequi possit. Saepius etiam in territoriis specialibus Ordinationes decimarum inuenimus, quae si omnes casus sufficienter com-

prehendant, ſimulque id innuant, vt ſecundum hanc normam omne decimarum Ius diiudicari debeat, et vt nulla in contrarium valeat conventio, omnino ſuperfluum, imo illegitimum eſt, conuentione decimarum Ius mutare. Sed cum neque Iuris canonici neque Iuris ſpecialis norma ſatis ſufficiat, poſſeſſiones vero et conventiones contra Legem ex regula admittantur, conſultum ſane eſt, omnia quae quodammodo in quaeſtionem veniunt, pacto magis ad certitudinem redigere. Iuris cononici auctores eam ſententiam propugnarunt, quod decimae ſint iuris diuini, cuius principii rationem eam reddit Pontifex (quam vere iudicent alii) quod decimae a Deo reſeruatae ſint in ſignum reſeruati dominii c. 3. X. de decim. (III, 30.) Ex hac hypotheſi plures manarunt concluſiones: 1) Clericum, niſi miniſteria ſpiritualia accipiat, a decimis immunem eſſe c. 2. X. ibid. 2) Laicum qui fundum clerici conduxit ad decimas obligari c. 11. ibid. licet Pontifex agnoſcat, decimas onus reale eſſe c. 8. et 32. ibid. 3) Laicum acquirendarum decimarum vel immunitatis incapacem eſſe, c. 3, 15, 17, 19, 25, ibid. 4) Ideoque etiam praeſcriptionem non admittere, c. 7. X. de praeſcript. (II, 26). 5) De omnibus quae licite acquiri poſſunt ſoluendae ſint decimae c. 23. X. de decimis, proinde de fundis aedificiorum, item paſcuis ad culturam redactis c. 4. ibid. de prouentibus molendinorum, piſcaturae, foeno, lana c. 5. ibid. de apibus c. 6. ibid.

ibid. et in genere de omnibus praediorum fructibus, c. 21, 26. ibid. de vino, grano, fructibus arborum, pecorum hortis, negotiatione, de militia, de venatione c. 22. de locatione conductione c. 24. et quidem absque deductione impensarum c. 7. et 22. ibid. excepta negotiatione c. 28. ibid. 6) Decimas nouales clericis vindicant c. 12, 13. 29. ibid. c. 2. de dec. in 6 et Extrauag. comm. de dec. c. 1. X. de V. S. quae apud Protestantes omnia secus. Decimae sunt iuris humani et speciei seruitutis vel oneris fundo inhaerentis, ideoque ad 1) Hodie clericus clericum, et aequalis aequalem decimat, ad 2) Conductor a fundo decimis exemto, simpliciter immunis est; ad 3) Laici plurimas decimas exigunt, cum sint in commercio; ad 4) Praescriptionem longissimi temporis adquisitiuam et exstinctiuam admittunt; ad 5) Non de omnibus prouentibus decimae soluuntur, sed tantummodo frequentantur die Fleisch- Frucht- und Sackfällige Zehnten, ita vt non vbique foenum, vel legumina in agris arabilibus seminata (Kohl, Rüben, Wurtzeln, Sommersaat, Flachs, Hanf, Hirsen) decimarum oneri subiaceant; ad 6) decimae nouales hodie ad fiscum spectant, L. 30. §. 2. D. de V. S. L. 3, 7, 9, 11, 16. C. de omni agro deserto (XI, 58.) Etiam extra territorium competit Ius decimarum inter diuersae religionis status, quod ex anno normali diiudicatur. R. A. de 1555. §. 16, 21, 22. Art. V. §. 14, 45-48. I. P. O.

§. 87.
De perſonis.

Conuentio ineunda inter dominum (Zehntherr) ex vna, et poſſeſſores praediorum decimalium (Zehntpflichtige) ex altera parte. Dominus vel iure feudi (et ſaepe plures indiuiſim pro dimidia, tertia, quarta imo octaua parte) vel vi officii decimas poſſidet, vti ſaepe parochi decimas parochiales; vel denique iure proprietatis et allodiali decimas tenet. *Si iure feudi*, conuentio cum domini directi; *ſi vi officii eccleſiaſtici* cum conſiſtorii conſenſu conuentio eſt ineunda. Poſſeſſores praediorum decimalium itidem omnes, non maior pars ad conuentionem ſunt trahendi, et quatenus iure clientelari poſſident, domini directi conſenſus eſt impetrandus; minores vero non niſi cum curatore contrahunt.

§. 88.
Capita conuentionis.

Quodſi perſonae paciſcentes rite ſe habeant, conuentio dirigenda: I) ad rite conſtituendos fines decimales, cuius intuitu ocularis inſpectio, adhibitis geometris, neceſſaria eſt, vbi demum ichnographiae vel alio fine iam confectae, vel nunc conficiendae, agri, oneri decimarum ſubiecti, ſpeciali colore inſigniuntur, vt ita ex ſolo quaſi aſpectu appareat, quinam agri ſint decimales

males. II) Eximendi ſunt expreſſe praedia decimis non obnoxia, quo nomine ſaepe ſed non ſemper venire ſolent praedia Domanialia domini directi, eccleſiaſtica et parochialia. III) Decimarum modus diſtinctim exprimendus, ita vt a) decimus (interdum nonus, vndecimus) manipulus praeſtetur. b) Caute diſponitur vt aequaliter fiant acerui, alias domino liceat maiorem eligere, cum decimae non per manipulorum ſed aceruorum numerum colligi ſoleant. In genere ex facto i. e. variis ex abuſibus, fraudibusque caute decimarum modus determinatur, quibus obuiam per conuentionem eundum eſt. c) Ex parte der Zehntpflichtigen conſultum eſt, vt caueant, ne dominus facta denunciatione, vltra aliquot horas differat decimas accipere, ne meſſis retardetur, et incommodo inde afficiantur agricolae. Sin ſecus, vt liceat, fructus, relicta decima, hordeo inferre. Sed et hi variis iniquitatibus collectorum (der Zehntſamler, Zehntmahler) obuiam ire quouis modo allaborare debent. d) Interdum non decem manipuli in agro ſuperſunt, quod contingere poteſt in agris eiusdem domini confinibus, vel in agris, qui diuerſum dominum agnoſcunt. Sin prius, optime ita determinatur, vt manipuli ſuperſtites vnius agri alteri inferantur, et decimus retineatur. Sin autem diuerſorum dominorum ſint agri, tunc vel ii, qui infra decem manipulos conſiſtunt, plane eximuntur, vel vsque ad quinque incluſiue et plures dimidia ma-

nipuli datur, infra quinque vero nihil. Eligant itaque partes hunc vel illum modum. III) Intuitu decimarum noualium (des Rott-Zehnten, Neu-Zehnten, Bruch-Zehnten) expressa requiritur conuentio, cum ius certum deficiat. Regulariter eiusmodi agri per certum annorum spatium decimis eximuntur, postea autem eodem Iure censentur, maxime si ab initio decimae indefinite competierint. IV) Etiam ratione Rüben, Kohl, Kartoffeln und Sommersaat sedulo stabilienda obligatio, an praestandae sint decimae, et qualiter, an vero minus. Regulariter pecuniae determinata quantitas loco eiusmodi decimarum praestatur. Saepe decimatores ad sustentationem der Bullen, Kempen und Böcke tenentur. V) Denique etiam ratione decimarum animalium (Fleisch-Blut-Zehnten) rite determinandum, de quibus animalibus, quo anni tempore, in quanam qualitate colligi debeant. VI) Tandem interdum de decimis, quae in fructibus (Sackfallenden Früchten) consistunt, quamuis rarius occurrant, sufficienter est statuendum. VII) Singularibus, quae publicae vtilitatis rationem habent, ratione locationis conductionis, statutis, nihil in contrarium statuendum. Sic in Episcopatu Hildesiensi (*a*) communitates Ius protimiseos habent, si extraneis decimae eius pagi (so in ihrer Feldmark gewachsen) locentur. In Ducatu Brunsuicensi (*b*) tunc, si locator decimarum stramina in alios agros auser der Zehntfluhr conuerteret, et per con-

conſequens fimum his agris detraheret, ex quibus decimae percipiuntur, itidem communitati ius protimiſeos locationis competit, quod agriculturae rationem habet. Interim domino auctor eſſe nolo, vt decimas ipſis debitoribus (denen Zehntpflichtigen) locationis titulo concedat, quia ſucceſſu temporis multa in praeiudicium domini fieri poſſunt.

(*a*) vid. Hildesheim. Pol. Ordn. art. 69. (*b*) Herzogl. Braunſchw. Verordn. de hac re.

Formular eines Zehnt-*Receſſus.*

Kund und zu wiſſen ꝛc.

Demnach zeithero zwiſchen dem Prediger Ehren N. als Zehntinhaber des Kirchen-Zehntens zu N. und der Gemeinde R. ſich wegen ſothanen Zehntes verſchiedene Irrungen hervorgethan, und ſelbigen ſo wohl jetzo als vorskünftige vorzubeugen, und in allem auf immerwährende Zeiten etwas gewiſſes feſtzuſetzen, beyderſeits beſchloſſen worden; Als iſt bis zu hoher Genehmigung Königl. und Churfürſtl. Conſiſtorii nachfolgendes einmüthig verabredet und feſtgeſetzet:

1) Iſt die Zehntflur in beyder Theile Gegenwart in Augenſchein genommen, und von dem hierzu einſtimmig requirirten beeydigten Feldmeſſer in den angehefteten förmlichen Riß gebracht,

bracht, welcher, nachdem er nochmahls revidiret, und in allem richtig befunden, zur beständigen Richtschnur genommen, auch demnächst die Zehntfluhr auf gemeinschaftliche Kosten versteiniget werden soll.

2) Werden die auf dem Risse zu solchem Ende mit rother Farbe bemerkte Stücke n. 6-16. herrschaftliches Land, n. 7 und 12. N.... sches Klosterland, von dieser Zehntpflicht überall ausgenommen, im übrigen aber alle Felder dieser Zehnt-Fluhr, so gelb marquiret, als zehntpflichtig festgesetzet, und zwar nachfolgendermaßen:

3) Es sollen zum Nachtheil der zehntbefugten Kirche keine Aecker dreisch gelassen, auch sonst nicht dergestallt bestellet werden, daß ein Theil des Ackers wüste bleibe. Widrigenfalls stehet der Kirche zu, solches Land das Jahr bestellen zu lassen, und sich so dann die gewachsene Früchte auch alleinig zuzueignen. Wäre aber kundbahres Unvermögen die Ursache der unterlassenen Bestellung, so soll diese Bestellung der Kirche zwar ebenfalls freystehen, jedoch sodann ein billiges Pachtgeld davon an den Eigenthümer entrichtet, und bey dessen Bestimmung auf die Zehntpflicht Absicht genommen werden.

4) Von allen auf dem Zehntpflichtigen Lande im Winter- und Sommerfelde über und unter

ter der Erde wachsenden Früchten, sie haben Nahmen wie sie wollen, wird das zehnte Bund; Von Rüben, Wurzeln, Kohl und Sommersaat aber von jedem Vorling 9 Ngr. cassenmäßige Müntzsorten statt des Natural-Zehntens kurtz vor der Erndte entrichtet; im Nichtbezahlungs-Fall aber der zehnte Theil des mit solchen Früchten bestellten Landes abgemessen, und solchemnach in natura gehoben. Das Brackfeld wird von dieser Zehntpflicht gänzlich ausgenommen und freygegeben. Dahingegen die Zehntpflichtigen von denen im Sommer- und Winterfelde bestellten Bundfrüchten weder ganze Morgen noch einzelne Flecken, unter was vor praetext es auch sey, abmähen oder abhüten zu lassen befugt seyn sollen.

5) Zu Einsamlung dieses Zehntens soll ein beeydigter Zehntmahler bestellt werden, und solcher zur Erndte-Zeit nirgends anders als in dem Dorfe N. wohnen. Mit der Einsamlung des Zehntens wird es folgendermaßen gehalten:

Wenn die Frucht aufgebunden wird, muß nicht vieles zerstreuet auf dem Felde liegen bleiben, wiedrigenfalls solches gewöhnlich, jedoch ohne Schmachtharken, zusammen geharket, und davon statt des 10ten der 5te Theil gezogen werden soll. Ist nun aber das Getrayde auf dem Felde bis zum Einfahren trocken, so muß selbiges in völlig gleiche Haufen, jeden zu --- Bund

gesetzet

gesetzet werden, wiedrigenfalls stehet es der Kirche frey, den grösten Haufen statt des Zehntens zu nehmen, gestalten denn auch die Bunde so viel möglich gleich zu machen sind. Hierauf muß dem Zehntsamler die Anzeige geschehen, und wenn selbiger binnen 12. Stunden den Zehnten nicht mahlet, ist der debitor befugt, den Zehnten selbst in Gegenwart einiger glaubhaften Leute herauszusetzen, und die Früchte einzufahren, wer hingegen ohne diese Anzeige die Früchte einfähret, ob er gleich den Zehnten auf dem Felde zurückgelassen, muß von selbigen die Gefahr stehen, ihn auf Verlangen wieder hinnehmen, und von jedem Morgen ohne Unterschiedt einen Rthaler in obbemeldeten Sorten so fort erlegen. Gleichwie nun der Zehntsamler sich bey der Ziehung aller Bescheidenheit gebrauchen, die Haufen nicht ohne Noth verwühlen, oder die Bunde aufbinden, und weder Zehrung noch sonst etwas verlangen soll; also haben sich hingegen die Zehntpflichtigen auch alles ungestühmen Betragens gegen denselben zu enthalten, ehender derselbige den Zehnten aber nicht erhoben, bey abgeredeter Strafe 1 thlr. weder mit Wagen noch mit anderm Vieh auf das Feldt zu kommen, noch etwas nach Hause unter was Vorwandt es wolle, tragen zu lassen. Der solchergestalt gezogene Zehnte muß durch die Kirche zeitig vom Lande geschaffet werden, und sind die Zehntpflichtige auch nicht verbunden, denselben zusammen zu tragen, und bey dem Aufladen zu helfen.

6) En-

6) Endelstiegen, und was sonst zu Schmälerung des zehnten Bundes nur erdacht werden mögte, werden als unzuläßig hiemit erkläret.

7) Bleiben am Ende eines Stückes nicht volle zehn Bunde übrig, so wird nichts davon an Zehnten entrichtet; (oder, so wird von 5 Bunden und darüber ½ Bund, unter 5 aber nichts gezogen) es wäre denn, daß der Eigenthümer in derselben Fluhr mehrere Stücke hätte, gestalten alsdenn die auf einem Stücke übrigen Bunde zu denen Bunden des andern Stückes gezählet, und so das zehnte Bund gezogen werden soll.

8) Wenn Wiesen, Sträuche, Mohre, Sümpfe, oder Treische, so in dieser Zehntfluhr belegen, aufgebrochen oder arthaft gemacht werden, so wird binnen zehn Jahren kein Zehnte davon entrichtet, nach deren Verlauf aber der Zehnte, wie von anderer zehntbahren Länderey gezogen, was aber von zehntpflichtigem Lande zu unglücklichen Zeiten mehrere Jahre unbestellt liegen bleibet, hiernächst aber wieder tragbahr gemachet wird, ist nicht als Rottland anzusehen, mithin der Zehnte davon so fort zu entrichten.

9) Sollte der Zehnte verpachtet werden, so bedinget sich die Gemeinde auf den Fall, wenn durch diese Verpachtung das Stroh der Feldmark entzogen werden sollte, das Näher- und

Ein

Einstands-Recht bevor, da sie sodann jedoch den Zehnten beständig durch den von der Kirche ernannten Zehntsamler zu Verhütung aller Unrichtigkeiten samlen lassen sollen.

10) In Ansehung des der Kirche in dem Dorfe H. zustehenden Fleisch-Zehntens wird darunter das zehnte Schaf- und Ziegen-Lamm, das zehnte Ferkeln, das zehnte Gössel, verstanden, welcher Zehnte jedes Jahr um ..... vom Schulzen eingesammlet, und an den Zehntsamler gegen Schein abgeliefert wird.

Gleichwie nun alles Vorstehende wohlbedächtlich also abgeredet ist, als entsagen beyde Theile der Ausflucht aller und jeder Verletzung, auch der Wiedereinsetzung in den vorigen Standt, und wollen vielmehr diesem Recess stets vest und unverbrüchlich nachkommen, selbigen auch so wohl Königl. und Churfürstl. hohen Landes-Regierung als Königl. und Churf. Consistorio zur Einwilligung vorlegen: Urkundlich ist dieser Recess in duplo ausgefertiget von mir dem zeitigen Prediger Nahmens der Kirche alhier und sämtlichen Zehntpflichtigen, nachdem selbiger auf Königl. und Churfürstl. Amte verlesen und genehmiget, unterschrieben und respective mit 3 Kreutzen unterzeichnet. So geschehen ꝛc.

TITV-

TITVLVS VII.

DE CONVENTIONIBVS QVIBVS SERVITVTES CONSTITVVNTVR IN GENERE.

§. 89.

Occaſio et vtilitas conuentionis.

Quicunque ambitum litium, quae ſuper ſeruitutibus oriuntur, cognoſcit, ſibi perſuaſum habeat neceſſe eſt, quod ſeruitutis conſtitutio et modus, conuentione in ſcriptis vtiliter comprehendatur. Huc etiam trahas, quae alibi de determinandis iuribus praedialibus dicta ſunt. (Iprud. Extrai. §. 54. n. 5. not. e.) Ideam ſeruitutis praedialis Romanis debemus, quod argumentum ad admirationem vsque, ſolide, modo ſubtilitates quasdam demas, perſecuti ſunt.

§. 90.

De perſonis.

Seruitus tam realis quam perſonalis, ius in re conſtituit, quod non niſi a dominis liberam diſponendi facultatem habentibus (*a*) transferri poteſt. Alias ii conſentire debent, quorum intereſt ſeruitutes non imponi, conſtitutas neque remitti neque in aliud mutari. Hodie omnino

permittitur, vt tertius fundo acquirat seruitutem, quod Romani nequidem vsufructuario concesserunt (*b*). Vtiliter etiam confirmatio iudicialis Iudicis rei sitae impetratur et catastro inseritur.

(*a*) L. 6. - 8. pr. D. comm. praed. (VIII, 4.) L. 15. in fin. D. de vsufr. (VII, 1.)

(*a*) L. 5. D. comm. praed. L. 15. cit. L. 19. §. 1. D. quemadm. seruit. amitt.

§. 91.

Conuentionis capita.

Vt autem secure de seruitutibus nobis prospiciamus: I) Sedulo exprimenda constitutio seruitutis vel *de nouo*, vbi titulus simul exprimendus, vel oneroſus vel gratuitus, vel *constitutae agnitio*, si forsan non constet, quomodo seruitus acquisita sit, vti saepissime accidere solet. Hic non sufficit, nomen seruitutis exprimere, sed actus ipsi, quibus in exercitium deducitur, cum remotione impedimentorum seruitutis quam pleniſſime exprimendi sunt, ita vt praeter illud nihil Iuris exerceatur in alieno. Quod vt melius determinari possit, consultum est, ichnographiam conficere, et oculari inspectione circumstantias loci penitius sibi familiares reddere. Nihil vero hodie impedit, quo minus ad tempus, sub conditione, ex tempore (*a*), et vbi causa seruitutis perpetua deficit (*b*), seruitutes constituantur et in faciendo consistant (*c*). II)

Cum

Cum pactione non transferatur, ex regula, ius reale, quaſi traditionis mentio eſt facienda, reſpectu ſeruitutum affirmatiuarum; In ſeruitutibus negatiuis vero ius reale transit ſola conuentione, absque quaſi traditionis mentione. (§. 27. III) Seruitutes interdum refectionem deſiderant, vbi caute exprimitur cui incumbat et qua ratione, nec non cauendum, ne dominum praedii dominantis nimis oneret. Lites hoc reſpectu ſuboriundae ex facto et Iure neminem fugiunt. IV) Accedat denique poena amiſſionis in caſum abuſus et non vſus, cum alias latiſſimus aperiatur iurgiorum campus, quemadmodum in genere in caſus contrauentionis poena conuentionalis vtiliter ſtatuitur. Nimis longum foret de omnibus ſeruitutibus nominatis et innominatis, quarum numerus vix initur, ſpecies hic afferre. Sufficiat generales attuliſſe regulas, quae ſequenti exemplo illuſtrantur.

(*a*) L. 4. pr. D. de ſeruit. praed. ruſt. (VIII, 1.) (*b*) L. 28. D. de S. P. V. (VIII, 2.) L. 9. D. de ſeruit. praed. ruſt. (VIII, 3.) L. 2. Comm. praed. (*c*) L. 15. D. in fin. de ſeruit.

Formular einer Dienſtbarkeits-Beſtellung.

Wir Endesbemeldete mittelſt dieſes vor uns, unſere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen:

Demnach der Herr N. behuf seiner Manufactur des weichen Wassers sehr benötiget, mithin mich freundschaftlich ersuchet, daß er aus dem über meinen Hof fließenden so genannten Hollbache eine Wasserleitung auf vorher ausgewürckte obrigkeitliche Erlaubnis auf seinen Hof machen, imgleichen in seinem an meinen Hof stoßenden Hinter-Gebäude, statt der bisherigen stehenden Fenster offene Schiebfenster machen zu dörfen, die Erlaubnis erhalten mögte, ich auch gegen Erlegung 100 thlr. in vollwichtigen Franz. Louisdor solches bewilliget, als gestatte ich 1) gedachtem Hr. N. die Wasserleitung auf meinem Hofe durch Röhren auf seine Kosten dergestalt vorzunehmen, daß er die Linie so nehme und beständig behalte, wie sie auf dem angehängten Abrisse XX ausgemessen und bemercket ist, und damit meinem Hintergebäude niemahls näher komme; wobey denn 2) Herr N. verspricht, so bald die Wasserröhren geleget sind, das Pflaster wiederum, wie es vorher gewesen, dem übrigen gleich, auf seine Kosten in guten Stand setzen zu lassen. Wenn nun die Wasserleitung solchergestalt angeleget, so verspreche ich 3) damit die Seruitus nicht unnütz gemachet werde, weder jemanden einige Wasserleitung oder Wasserschöpfen, so weit mein Grund und Boden gehet, weiter zu gestatten, noch durch Vorrichtungen zu verhindern, daß Hr. N. weniger an Wasser bekomme; auch denen Röhren keinen Schaden zuzufügen, oder selbige mit Fleis zu verstopfen; jährlich den

Graben

Graben, ſo weit mein Grund und Boden reichet, einmahl zu einer dem Hr. N. gelegenen Zeit, worüber vorhero angefraget werden ſoll, auf meine Koſten aufſchlagen zu laſſen, weder Unrath und Kummer in den Graben zu werfen, noch oberhalb der Röhre unreines Waſſer hinein zu gießen oder abzuleiten, auch alles andere zu unterlaſſen, wodurch das Waſſer zu der Arbeit des Herrn N. untauglich oder ſchadhaft gemacht werden könte. Daferne ich aber 4) dieſem aus Vorſatz oder mein und der Meinigen Nachläßigkeit nicht nachkommen würde, will ich auf jeden beſondern erweislichen Uebertretungs-Fall, außer der Erſetzung des dadurch zugefügten Schadens 1 thlr. conventional-Strafe an die Armen erlegen. Falls aber 5) die Röhren verſtopfet, und ſchadthaft werden, ſo ſoll dem Hr. N. erlaubt ſeyn, auf ſeine Koſten das Pflaſter auf meinem Hofe aufreißen und die Reparation auf ſeine Koſten vornehmen zu laſſen, wobey jedoch die Beſcheidenheit zu gebrauchen, daß weder das Aufreiſſen ohne Noth geſchehe, noch die Arbeit verzögert, ſondern vielmehr nach aller Möglichkeit beſchleuniget, auch nach vollendeter reparation alles auf ſeine Koſten wieder in den vorigen Stand geſetzet werde Daferne nun dieſem zuwieder gehandelt würde, ſoll die Nothwendigkeit der reparation, imgleichen die Verzögerung durch Werkverſtändige beurtheilet, und falls die Arbeit nicht gehörig beſchleunigt würde, ſelbige von mir auf des Hr. N. Koſten verdungen und

so fort veranstaltet werden. So viel ferner 6) die Dienstbarkeit der offenen Fenster betrift, so stehet es in des Hr. N. freyem Belieben deren so viel in der Größe und Form als ihm beliebig anzulegen; und weilen es demselben dabey hauptsächlich um Licht und Luft zu thun ist, so mache ich mich anheischig, in gerader Linie diesen Fenstern gegenüber nichts zu bauen oder zu pflanzen, was über 10 Fuß hoch über die Erde raget, wiedrigenfalls alles bis auf diese Höhe, ohne alle Wiederrede von mir in den vorigen Stand gesetzet werden soll. Dagegen verspricht Herr N. keinen Unrath, Wasser oder andere unreinliche Flüßigkeiten aus diesen Fenstern auf meinen Hof zu gießen oder zu werfen, die offene Fenster auch sämtlich mit eisernen Stäben dergestallt tüchtig zu versehen, daß kein Zwischenraum über 1 Schuh in das Gevierte gelassen werde. Wofern er aber ersterem zuwieder handelte, so soll auf jeden erwiesenen Contraventions-Fall 1 Rthlr. vom Hr. N. an die Armen gegeben, und der vorhandene Unrath dem ohngeachtet allenfalls auf seine Kosten weggeschaffet werden. Gleichwie nun dieses alles wissentlich und wohlbedächtlich also verabredet worden, als wollen wir selbigem auch zu immerwährenden Zeiten, als guten Nachbahren gebühret, in allen getreulich nachkommen, gestalten denn zu Erlangung des dinglichen Rechts so wohl der Hr. N. sofort in die quasi possession dieser Dienstbarkeiten eingesetzet wird, als auch die obrigkeitliche Einwilligung hierüber erfordert, und diese Dienstbarkeiten in catastro beygetragen werden sollen.

Zur

Zur Urkunde iſt dieſer Receſs in duplo ausgefertiget, von beyden Theilen unterſchrieben und unterſiegelt. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geſchehen ꝛc.

§. 92.
Connexio.

Sed ſatis de conuentionibus ſuper iuribus, quae praediis inhaerent. Pergamus ad pacta praeſtantiora reliqua. Parum pro ſcopo noſtro curamus diſtinctiones hodie inutiles de pactis nudis et non nudis, legitimis, praetoriis et adiectis. Hodie iniri poſſunt pacta licita infinite diverſa. Sufficiat praeſtantiora regulis et exemplis illuſtrare.

TITVLVS VIII.

DE PACTIS FAMILIAE.

§. 93.
Occaſio conuentionis.

Pacta familiae, (pacta domus) ſunt pacta de plurimis iuribus et bonis familiae ad conſeruandum eiusdem ſplendorem inita. Differunt ergo manifeſto Pacta confraternitatis, Ganerbinatus et Primogenitorae. Non facile inter perſonas ciuicae conditionis, ſed frequentius inter

nobiles et proceres regni ineuntur pacta familiae. Ratio in aprico est. Inglisçente lure Romano nobiles et proceres suis malebant regi pactionibus, quam peregrinis iuribus, conseruationi familiarum parum accommodatis. Quae ratio cum in ciuicae conditionis hominibus cesset, rariora ideo sunt pacta familiae, quamuis arceri ab iisdem nequeant, cum quaelibet pacta et a quocunque iniri possint, qui non prohibetur, et hac autonomiae specie, qua superbire solent pacta familiae, quilibet gaudeat. Iuris Romani confusionem redolet, efficaciam pacti familiae, a Proceribus, qui legislatoria gaudent potestate, initi, inde maiorem dicere, ac reliquorum, qui hoc lure destituti sunt, quod scil. illorum pacta sint instar Legum vti Iustinianus somniat (*a*), et res lege alienari prohibita a tertio reuocari possit, non vero res cuius alienatio pacto prohibita est. Hunc errorum cum multis aliis ex inepta confusione Iuris Germ. et Rom. errauit *Betsius* (*b*).

(*a*) L. 26. C de don. int. vir. et vx. (V, 16.)

(*b*) De pact. fam. c. 4. 5. §. 22

§. 94.

De personis.

Cum pacta familiae Legem constituant non solum inter paciscentes, sed etiam inter omnes, qui in omne aeuum familiae adscribuntur, facile

le patet, quod pactum familiae ab omnibus capitibus familiae, qui consentire possunt, vel eorum tutoribus et curatoribus (*a*), vnanimiter concludi debeat. Nec minus consultum est, vt pater liberos adultos (*b*), maxime si non sit primus acquirens, in consensum trahat, ne facta parentum facile impugnent, ratione eorum bonorum, quae ex beneficio primi acquirentis transferuntur. Obligatio enim pacti familiae omnino secundum communes obligationum regulas diiudicanda est, quibus res inter alios acta aliis nec nocet nec prodest. Qui autem in locum eius, qui pactus est, transit, ratum habere debet, quod ita vniuersaliter ab omnibus familiae capitibus tunc temporis existentibus in salutem et commodum totius familiae conclusum est (*c*). Domini directi consensum vel confirmationem Principis vel ideo impetrare solent, quia pactum familiae instar legis familiae perpetuae valere debet, et saepe in eodem tales conventiones ineuntur, quae iuribus communibus nimis derogant. Caeterum haec pacta familiae arcanis domus adnumerari solent. Per se patet, ab omnibus pactionibus abstinendum esse, quae Ius domini directi, vel alius tertii, concernunt. Ex arcani autem notione fluit, quod si produci debeant in iudicio, nonnisi quoad introitum, epilogum, subscriptionem, (ad instrumenti validitatem inde diiudicandam) et passum concernentem exhibeantur, non integraliter. Sed cum pacta familiae, ratione

prohibitae alienationis bonorum extra familiam, inſtar fideicommiſſi familiae ſint, de his autem paſſim ſub poena nullitatis iniunctum ſit, vt cataſtris haec qualitas fideicommiſſaria bonorum inſeratur, ſequitur, etiam pacta familiae (nobilium, non vero procerum) quoad hunc paſſum prodere neceſſe eſſe. In pactis Principum, ratione bonorum regni, non domanialium, conſenſus ſtatuum exigitur (*d*).

(*a*) Vide *Betſium* de pact. fam. c. 4. ibique allegatos autores, inprimis *Roſenthalium* et *Gailium*, c. V. § XI. et ſeq. c. 5. §. 21. ſeq. c. X. §. 2. et ſeq. *Burgermeiſteri* Theſaurum Iur. Equeſt. P. I. p. 590. not. B.

(*b*) Iuri Germanico congruens cautela. Praeter rem autem *Betſius* c. X. §. 13. emancipationem ſuadet, quam Ius germanicum ignorat, nec talis identitas perſonae inter patrem et filium, nec aequalis ſubiectio locum habet. Praeterea liberi Iure Germanico quaſi in condominio ſunt cum parentibus

(*c*) *Kupſchildt* de fideic. fam. 6. 55.

(*d*) *Betſius* c. 5. §. 24.

§. 95.

Capita conuentionis

a) *reſpectu iuris perſonarum.*

Varia ſunt capita pactorum familiae, de quibus ſeorſim melius dicetur. Primum circa *ſtatum familiae* verſatur. Hic 1) *inſignia* gentilitia heraldice determinantur, vel ita, vt omnes ex familia eisdem inſignibus absque vlla mutatione,

ne, saepe nociua, vel vt diuersae lineae insignibus cum aliquali mutatione colorum etc. vtantur. His additur, ne insignia ab extraneis, ne quidem adoptatis (*a*), vsurpentur, alias nomine et expensis totius familiae contra vsurpatorem agi debeat. 2) Iura ex *inaequali matrimonio natorum* non abs re determinantur (*b*). 3) *Illegitimorum liberorum* iura caute ita determinantur, vt insignibus et omnibus familiae iuribus destituantur, saluis tamen alimentis a patre et in subsidium a matre praestandis. 4) *Diuersae lineae* constituuntur vel aequali vel inaequali lure pro diuersitate circumstantiarum. 5) *De furiosorum*, mentecaptorum, stupidorum et mutilatorum cura et administratione bonorum caute disponitur. 6) Prodigalitatis declaratio a tota familia caute determinatur, si extra casus fatales, vel negligentia, vel ex proposito, insigniter bonis labantur (*c*). An etiam tutela minorum, et quae inde dependent Iura, pactis determinari et familiae vindicari possit, ratione ministerialium, non vero ratione nobilium, eminentioris gradus, et imperii immediatorum, dubium est; accedente vero superioris consensu nihil obstat, quo minus homines priuatae conditionis etiam hanc iuris partem, alias ad publicum ius a romanis relatam, conuentione sua determinent. 7) Eorum, *qui quaeue ordinibus ecclesiasticis* adscribuntur, iura specifice exprimantur. 8) De eorum, qui religionem mutant, Iure disponendum (*d*). 9) De

sepul-

ſepulchris familiae ſtatuatur. 10) Neceſſe eſt, vt familia regatur vel per *maiorem natu*, vel per *ſeniorem lineam*, quod diſtincte cum omnibus iuribus annexis exprimendum (*e*). 11) De *dotatione filiarum*, renunciatione certiorata, interdum iurata (*f*), vsque ad exitum ſtirpis maſculini, et an primi renunciantis an vero vltimi defuncti deſcendentes foeminini ſexus admitti debeat, pleniſſime ſtatuendum (*g*). 12) *Portio alimentaria* innuptarum filiarum determinanda (*h*). 13) *Viduis* conſtituatur modicum (*i*) viduitatis ſolatium, ita tamen, vt praeterea neque marito neque liberis in bonis ſtemmaticis ſuccedant (*k*). 14) De *vitiatis* et virginibus et viduis ſtatuatur. 15) *Aſſeruatio Archiui* apud ſeniorem, confecta de ſuper deſignatione, haud inutiliter conuentione comprehenditur.

(*a*) *Cramer* de Iuribus nobilit: auitae T. I. c. 4. p. 220. ſeq.

(*b*) *Betſius* c. 6. §. 24. *Cramer* l. c. p. 214, 223, 224 et c. 3. p. 116. 158. de *Ludolf* de Iuribus foem. ill. P. I. §. 11. n. 28-30.

(*c*) *Cramer* l. c. c. 3. p. 118. c. 4. pag. 185, 187, 191, 242.

(*d*) Ita legimus apud. *Lunig* R. A. T. XII. P. VI. p. 168. ſeq. 185. ſeq.

(*e*) Huius officium ex pactis familiae Sax. de 1641. deſcribit de *Ludolf* de I. foem. illuſtr. P. II. c. 1. §. 18. n. b.

(*f*) de *Ludolf* P. II. c. 1. §. 19. P. III. App. p. 21-29. vbi exempla formulae et P. II. c. 1. §. 17.

(*g*) *Betſius* cap. 4. §. 19. ſeq. *Burgermeiſter* Theſ.

Thes. Iur. equ. P. 1. p. 591. et 592. ibique citt. p. 606. *Gailius* L. 2. obs. 148. Exempla vberrima videre sunt ap. de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. 19. p. 47. 83. et P II. p. 201.

(*b*) Optime illustratur haec materia per pactum ap. de *Ludolf* l. cit. App. P. II. p. 193-200 et confer. P. II. c. 1. §. 5.

(*i*) Vid. *Betsium* l. c. Stryck C. C. S. III. c. 8. §. 34.

(*k*) Exemplum vid. ap. de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. p. 52. n. 7.

§. 96.

b) *De conseruatione bonorum.*

Magis adhuc per conseruationem bonorum consulitur familiae, quam per nomen insignia et antiquam nobilitatem. Vt itaque bona caute conseruentur: 1) conficiatur catalogus distinctissimus de omnibus bonis, tam feudalibus quam allodialibus, sub prohibitione alienationis comprehendendis, vbi simul de bonis acquirendis, et de bonis pignoris lure possessis, mentio facienda. 2) Prohibeatur vlterior bonorum diuisio, adiecto pacto primogenitvrae (*a*). 3) Interdicatur tam in familia, quam extra eandem omnis alienatio et oppignoratio absque consensu, et quidem sub poena nullitatis absolutae, et reuocationis a quocunque possessore. Inutilis est cautela, ad actionem in rem contra tertium fundandam, clausulam annullatiuam cum pacto hypothecae adiici, pactumue in rem et verbis executiuis concipi debere; cum tertius plus Iuris acquirere non possit, quam ipse alienans

nans habebat (*b*). 4) Disponatur de pecunia feudali vom Lehnsstamme. 5) Vt in bonis allodialibus ab vna linea alienandis alteri promittatur ius protimiseos, non minus consultum est. 6) Denique succedendi Ius ad certam normam redigatur: a) intuitu personarum, qui succedere debent, (vbi simul de exheredatione statuendum) b) intuitu portionum c) intuitu ipsius hereditatis (vbi accurata separationis feudi ab allodio dispositio haud praetermittenda) d) intuitu successionis extraordinariae, eius scil., qui furiosi, mente capti, vel aegroti, a reliquis agnatis derelicti, curam suscepit. Coniugi vero inopi, maxime viduae, vt succedendi Ius extraordinarium, quod romana Iura tribuunt (*c*), modo alimenta pro modo dignitatis exceperis (*d*), relinquatur, vix suadendum.

(*a*) Diuinum originem Iuris primogenitiurae vide Deuteron. c. 21. vers. 15. et seq. Chron. c. 5. v. 1. De antiquissimis moribus Germaniae *Tacitus*. Quod de Electoratibus in A. B. constitutum, ad alios, maxime priuatos, absque confirmatione Principis, extendi nequit. *Betsius* l. c. c. 8. § 12. seq. Angli Iuri primogenitiurae non adeo favent. Incertus auctor ait: We may venture to affirm, that the right of primogeniture, which takes place in this and many other Kingdoms, is against the law of nature. They who have examined into the origin of successions, know, that this right is grafted on feodal principles, and when that barbarous system made way for more refined policy, it might and ought to have been abolished. There is indeed some pretence for con-

continuing under arbitrary monarchies, where one sovereign tyrant is to be maintained by unnatural influence of many petty tyrants; but in our mild government the Crown wants no such supports: our constitution has entrusted the nobility with more honourable and essential distinctions and priuileges than they can justly derive from an unequal succession to property. Our laws of inheritance therefore, more especially with respect to entails, which bind estates almost to perpetuity are highly inequitable, and impolitic. *Monthly Review* for April 1761. p. 217.

(*b*) Id quod obseruandum contra Betsium l. c. c. 4. §. 5.

(*c*) De *Ludolf* de Iurib. foem. illustr. P. II. c. 2. §. 4.

(*d*) Idem ibid. §. 3.

§. 97.

c) *De Iuribus ecclesiasticis.*

Cum de reliquis iuribus nobilium simul in pactis familiae omnia determinari soleant, primum locum sane occupat, Ius quod circa ecclesiam versatur. Interdum 1) nobilibus Ius consistoriale, rarius tamen, competit, de cuius exercitio sufficienter disponendum. 2) Ius patronatus saepissime nobilibus competit. De modo praesentationis, et qualitate praesentandi, vt conueniant, res ipsa loquitur. 3) De salario et reditibus personarum ecclesiasticarum, item anno gratiae, haud incongrue distincta iniicitur mentio. 4) De bonis ecclesiasticis eorumque admistratione sufficientes regulae praescribendae sunt, vt bene et secure collocentur et conser-

ventur,

ventur, reditus, non ipsa bona immobilia, absque Rescripto amortizationis, augeantur, rationes rite reddantur, et in alium, quam destinatum vsum, non conuertantur. 5) De dotatione nouarum aedium sacrarum statuatur. 6) De exstructione et reparatione templorum, aedificiorum parochialium, coemeterii, disponatur. 7) De subsellиis familiae in aedibus sacris constituendis et honoribus Patronis exhibendis modus adiiciatur.

§. 98.

d) *De Iure feudali* α) *actiuo.*

Post iura ecclesiastica ita exposita sequitur ius feudale, quod *actiue* et *passiue* considerandum. Ratione *illius* 1) consignatio omnium feudorum (Lehns-Register) fieri debet. 2) Infeudationes regulariter Seniori committuntur, ita vt reditus in commune conferantur, et singulis annis cum reditibus familiae communibus, redditis rationibus, distribuantur. 3) Consensus in alienationes, oppignorationes, permutationes, feudi constitutiones, quae de nouo fiunt, privationes ex capite feloniae vel eiusdem remissiones, feudi aperti concessiones, transactiones, et quae sunt circa materiam feudorum maioris momenti, non a Seniore, sed votis maioribus omnium familiae membrorum componenda. 4) Deinde ratione Iudicii feudalis plene disponendum.

§. 99.

§. 99.

B) De iure feudali passiuo.

Non minus vtile est, vt de obseruatione nexus feudalis disponatur in pactis familiae, ratione eorum feudorum, quae familia ab aliis tenet. Vt itaque 1) Senior constituatur prouasallus, vel si in plures lineas diuisa sit familia, saltem ratione bonorum, quae illa in commune tenet, ex hac ratione fluit. 2) Occurrendum tamen simul negligentiae, quae grauare posset reliqua membra, idoneis remediis, quorsum pertinet, vt Senior tempestiue de renouatione feudi legitime facta reliqua familiae capita edoceat, ne facto illicito quodam, in ceterorum praeiudicium, felloniam contrahat; vt feudi conseruationi omni modo studeat; lites moueat, non vero iuramentum deferat, vel transigat absque consensu reliquorum.

§. 100.

De Iure censitico, villicali, emphyteuticario.

Cum inter alia bona, quae auitis annumerantur, non raro censitica, villicalia, emphyteutica occurrant, etiam ea, quae nexus huiusmodi conseruandi gratia necessaria sunt, caute disponuntur. Certa limitatione, quam natura horum diuersorum bonorum exigit, adhibita, eadem hic applicanda, quae de nexu feudali activo (§. 98.) diximus.

§. 101.

De Iurisdictione.

Non raro inter familiae membra circa iurisdictionis, quam habent, exercitium, lites oriuntur, quibus occurritur per cautam dispositionem 1) de finibus iurisdictionis, 2) de modo exercendi Iurisdictionem, 3) de fructibus et oneribus Iurisdictionis, 4) de Iustitiarii constitutione, electione et officio, 5) de tuenda iurisdictione. Plura supra suppeditata sunt (§. 76. seq.)

§. 102.

De Venatione et Foresti.

De venatione et forestis, quae hunc in finem vtiliter disponenda sint, ea superius (§. 78.) iam fusius dicta. Maxime conseruationi forestorum per idonea media, ex oeconomia forestali petita est prospiciendum, quod melius fieri nequit, quam si sylua secundum peritorum iudicium in diuersos distrietus, annuatim caeduos, (jährliche Zuschläge) diuidatur; de plantatione caueatur; et ea prohibeantur, quae forestis nociua sunt. Vt de officialium forestalium, Förster, Forstlauffer, Eichenbinder, electione, constitutione, officio, salario, et depositione caueatur, euidens suadet vtilitas.

§. 103.

De sanctione pacti.

Hisce ita determinatis non facile supererit, quod ansam litium de iuribus familiae praebere posset. Agmen conuentionum claudit 1) sanctio, qua posteri iubentur, hisce pactis in omne aeuum stare. Quidsi autem vnanimi consensu ab hac lege familiae recedere velint? (*a*) Hoc aut expresse permittendum, aut si conservationi familiae magis prospiciendi animus est, hae mutationes sub nullitate et poena conuentionali prouide prohibendae et posteris facultas concedenda, vt impugnare possint eiusmodi contrarias conuentiones, familiae conseruationi nociuas. Vt communibus exceptionibus renuncietur, Schlenderianum redolet, et vix in hoc negotio germanico aliquam vtilitatem suadet.

(*a*) Hoc ex regula licet, Capiti familiae non aeque de Ludolf de Iurib. fam. illustr. P. II. c. 1. §. 18.

§. 104.

De conuentibus familiae von Familien-Tagen.

Vt ea, quae communi nomine a familia expedienda, melius componi et de salute familiae communi consultatio facilius institui possit, solent singulis annis vel semestribus, statis temporibus, conuentum familiae praefigere. Cuius

formam, directorium, locum, votorum collectionem, et iura caute vt simul exprimant, necesse est. Vt etiam lites inter familiae membra exortas hisce conuentibus amicabiliter componere studeant, optimo consilio cauetur.

§. 105.

De compromisso.

Quodsi autem lites amicabili rationi componi nequeant, multum ad amicitiae vinculum constringendum confert, vt compromisso familiae controuersiae quam breuissime terminentur. Sed compromisso infra destinauimus locum, quare hic studio eius structuram omitto.

§. 106.

De modis firmandi pacta familiae veris et spuriis.

Pacta familiae confirmatione non quidem iudicis, sed ipsius imperantis, tunc maxime indigent, si iuri communi in iis articulis derogatum sit, vti saepissime fieri solet, qui dispositioni partium minime subsunt; Vt autem petatur et decernatur confirmatio cum clausula decreti irritantis, praeter rem est (*a*); Nisi quod ius primogenituraе, in terris immediatis imperii introductum, confirmatione caesarea indigeat, ex consuetudine potius, quam lege. Inconcinnum est et ad morbos imperii nostri pertinet, quod firmandorum eiusmodi pactorum causa spon-

ſponſionem (Garantie) aliorum principum imperii, imo exterorum, adhibeant, cum iudicia adſint, quorum deciſioni litigantes, extra caſum compromiſſi familiae, rem ſecurius committunt. Ad contrauentiones impediendas etiam poena conuentionalis, poena nullitatis, iam ſufficerent, in quibus merito ſubſiſtendum. Quodſi minores concurrant, iuramento confirmare debent; cum alias reſtitutione in integrum iuuentur. Cautius tamen curator eius nomine adhibendus, et quam primum fieri poteſt, ratihabitio iam maioris facti eſt impetranda. Cauſae cognitio et decreti iudicialis interpoſitio romana in hoc negotio mere germanico merito exulat. Quod maiores indiſtincte pacti ſanctitatem iurent, ad abuſus iuramentorum eſt referendum. Pactum inter proceres initum per denegationem homagii ante iuratam pacti ſeruandi promiſſionem firmari ſolet (*b*), quod propter ſeditionum fomitem nimis periculoſum eſt.

(*a*) Quod contra *Betſium* d. l. c. 4. §. 7. In eo autem adſtipulor, *Betſio* c. 10. §. 52. ſeq. quod confirmatio ratione feudorum imperii in comitiis petatur. conf. §. 59. ibid.

(*b*) Quod ſuadet *Betſius* c. 10. §. 60.

§. 107.

De ſubſcriptione, ſubſignatione et aſſeruatione inſtrumenti.

Inſtrumentum, vt ab omnibus familiae membris ſubſcriptione et ſigillo muniatur, euidens

necessitas postulat, et ita ab omnibus subscriptum singulis est exhibendum, praeterea vero authenticum in archiuo familiae est asseruandum, vt ad hoc semper recurri possit. Si sponsores (Garants) adhibiti sint, etiam his copia concedi debet, cum alioquin custodiam pacti vix habere queant.

Formular eines *pacti familiae.*

Wir Endes bemeldete sämtliche Gebrüdere und Vettere der Familie von N. mittelst dieses urkunden und bekennen:

Demnach wir in reifliche Erwegung gezogen, welcher gestalt unser einige Zeit in Abnahme gekommenes Haus wiederum zu demjenigen Flor und Aufnahme zu bringen und auf das dauerhafteste zu begründen, worin selbiges zu Zeiten unserer Vorfahren gestanden, und hierzu kein diensameres Mittel zu seyn erachtet worden, als durch einen Familien-Vertrag alles nach diesem Endzweck einzurichten; als haben wir mit Zuziehung unserer erwachsenen gleichfalls unterschriebenen Kinder folgendes als einen unwiederruflichen ohnabänderlichen und immerwährenden Legem familiae festgesetzet und beschlossen.

I) Ist es nicht allein der guten Ordnung gemäs, sondern gereichet denen Mitgliedern der Familie in vielen Fällen zum wahren Nutzen, daß

daß so wohl ein richtiger Stammbaum verfertiget, als auch von Zeit zu Zeit continuiret, nicht weniger das angeerbte adeliche Wappen auf keine Weise verändert werde: Es ist dahero so wohl das Wappen blasoniret, als der Stammbaum rectificiret und beydes auf dem Archiv zum immerwährenden Muster aufgestellet, da denn das Wappen in einem aufgerichteten silbernen Löwen im blauen Felde mit einem rothen Querbalken bestehet, und wird dieses Wappen von beyden jetzo bestehenden Linien, der Albrechtischen und Gotthardischen auf völlig gleich Weise gebraucht. Dahingegen sollen sich weder uneheliche Nachkommen, noch an Kindes Statt angenommene dieses Wappens bedienen; Es sollen auch wieder Fremde, so sich dieses Wappens neuerlich anmaßen wollten im Nahmen und auf Kosten der gesamten Familie vom Seniore zu Abschaffung des usurpirten Wappens rechtliche Mittel ergriffen werden.

II) Damit nun aber auch kein Zweifel erwachse, wer als ein Mitglied der Familie an denen Rechten der Familie Theil nehme, so wird hiermit festgesetzet, daß bloß die rechtmäßigen, leiblichen, ehelichen und ebenbürtigen Kinder verstanden werden sollen, und werden demnach alle an Kindes Statt angenommene, Uneheliche und aus ungleicher Ehe erzielte von denen Familien-Rechten ausgeschlossen, gestalten selbigen auch nichts mehr, als der bloße Unterhalt zugewendet werden soll.

III) Sollten in Zukunfft unglückliche Personen, rasende, wahnwitzige, alberne, oder verstümmelte in unserer Familie sich befinden, so sollen selbige bestmöglichst, zuvorderst von denen nächsten Angehörigen, hernächst von der angehörigen Linie, endlich aber auch von der andern Linie verpfleget, und dessen nächster successor auch zu dessen curatore, falls er sich hierzu schickt, bestellet werden, wiedrigenfalls der Senior einen jeden andern ex familia darzu zu ernennen befugt ist, welcher sodann bey dem jährlichen familienconuent seine Rechnung ablegen und iustificiren, im übrigen aber auch nach denen Pflichten eines getreuen curatoris alles, was ein solcher Unglücklicher selbst thun könte, wenn er mit dem Gebrechen nicht behafftet wäre, in dessen Nahmen vorzunehmen, nahmentlich auch Erbschafften anzutreten, zu repudiiren, Vergleiche zu schließen ꝛc. befugt seyn soll, jedoch ist der Curator gehalten, in wichtigen und bedenklichen Fällen den consens der Familie einzuholen.

IV) Dieweilen auch die weiteingerissene Verschwendung dem Aufnehmen einer Familie äuserst hinderlich ist, als soll ein jeder sich einer guten Wirthschaft vorzüglich befleißigen. Befände sich aber, daß einer oder anderer entweder aus Muthwillen oder Unbesonnenheit, mithin nicht durch unvorhergesehenes Unglück dergestalt in Abnahme seines Vermögens geriethe, daß er mehr als den

vierten Theil seines Vermögens herdurchbrächte oder verschuldete, so soll derselbe von dem Seniore gewarnet, bey nicht verspührter Aenderung aber dieses als eine ausgelassene Verschwendung angesehen, derselbe auf Erkänntnis der Familie pro prodigo erkläret, ihm mithin die administration seines Vermögens, allenfalls mit gerichtlicher Hülfe, genommen, und jemand aus der Familie, (dessen Kinder ausgenommen) zum curatore darüber bestellet, und ihm nur biß zur Besserung seiner Lebensart und Wirthschaft ein mäsiger Unterhalt gegeben, bey verspührter Besserung aber ihm seine Güther mit denen fructibus wieder zu verwalten eingegeben und von der Verwaltung, wie im vorigen §. gemeldet, richtige Rechnung abgeleget werden.

V) In Ansehung der Vormundschaften derer Unmündigen ist die Mutter verzüglich, so lange sie Wittwe bleibet, hiernächst aber der nächste tüchtige agnat selbige zu übernehmen verbunden, und wird von dem Seniore darauf verpflichtet, da denn derselbe die Pflichten eines getreuen Vormundes in allem, als ob es seine eigene Kinder und Güther wären, zu beobachten, ein richtiges Inventarium durch den Justitiarium, mit Zuziehung eines andern Agnaten zu verfertigen und jährlich, wie vorhin gesetzet, richtige Rechnung abzulegen, bey wichtigen Vorfällen auch der Familie consens einzuholen, verbunden seyn soll.

VI) Diejenigen, so in geistliche Orden treten, bekommen bey dem Eintritt, auser denen zur Einkauffung und reception erforderlichen Kosten, von ihrem Antheil, wenn derselbe mehr beträgt, nicht mehr denn ein tausend Rthlr. gangbarer Müntze und fällt das übrige denen nächsten Agnaten zu. Dafern sie aber den geistlichen Stand wiederum verlassen, und den weltlichen erwählen sollten, wird ihnen ihr voller Antheil jedoch ohne Nutzungen wiederum eingeräumet.

VII) Alle diejenige, so zu der Familie gehören, eines natürlichen Todes und in der christlichen Religion sterben, werden in dem Familien-Begräbnis zu N. beygesetzet; diejenigen aber so entleibet werden, sich selbst entleiben, oder von der christlichen Religion abgetreten sind, werden davon so wohl, als alle im §. 2. bemeldete als Mitglieder der Familie nicht anzusehende Personen hiervon ausgeschlossen.

VIII) Dieweilen auch bishero die Familien-Sachen deswegen öfters vernachläßiget worden, oder in Unordnung gerathen, daß selbige keinen gewissen Directorem gehabt, so wird das Seniorat dergestalt hiermit eingeführet, daß jedesmahl der älteste Agnat der gesamten Familie selbiges führen, und wenn dieser Leibes- oder Gemüths-Gebrechen oder auch Abwesenheit halber solches nicht führen könnte, so soll selbiges von dem im Alter zunächst folgenden, biß dieses Hindernis geho-

gehoben, verwaltet werden. Concurriren aber zwey oder mehrere von völlig gleichem Alter, so wird unter ihnen durch das Loos das Seniorat bestimmet. Das Amt dieses Senioris bestehet nun darinnen, daß an selbigen alles, was die gesamte Familie angehet, gebracht werden muß. Jedoch darf selbiger in Sachen von einiger Wichtigkeit nichts vor sich allein beschließen, sondern muß entweder auf dem Familien-Tage oder durch eine auserordentliche Zusammenkunfft oder durch einen schriftlichen Umlauf die vota der übrigen einhohlen, da denn die maiora in rebus singulorum commodum vel incommodum non concernentibus entscheiden, bey gleichen Stimmen aber der Senior durch ein doppeltes votum den Ausschlag geben kann. Gleichergestallt ist dieser Senior der jedesmahlige Prodominus und Provasallus, der beständige Procurator in allen Familien-Processen, der Executor dieses pacti, nicht weniger der Erheber der gemeinschaftlichen Familien-Einkünfte, worüber derselbe jedes Jahr auf dem Familien-Tage richtige und förmliche Rechnung abzulegen, und den Ueberschuß an jeden zu seinem Antheil auszuzahlen hat, wovon ihm doch auser seiner Portion zu einiger Ergötzlichkeit, den zehnten Theil voraus hinzunehmen, hiermit verstattet wird. Daneben hat derselbe das Familien-Archiv nach dem darüber verfertigten Catalogo voluminum und nach der designatione cuiusque voluminis (nach welchem selbiges bey Veränderung des Senioratś ab- und zuzuliefern) in seiner

Gewahr-

Gewahrsam und Aufsicht, zu welchem er alle abgethane Sachen in gehöriger Ordnung zu bringen und die hinzukommende Volumina ebenfalls in den Catalogum einzutragen, keinen Fremden allein in das Archiv zu lassen, oder etwas daraus zu communiciren, denen übrigen Agnaten aber alles, was sie daraus verlangen, auf kurze Zeit, und zwar gegen einen Schein, zu verabfolgen, und sonst auch bey entstehender Feuers-Gefahr auf selbiges vorzüglich Acht zu geben hat, gestalten auch zu desto besserer Verwahrung mit Familien-Consens und auf gemeinschaftliche Kosten ein eigenes, wohlverwahrtes Behältnis hierzu erbauet werden soll.

IX) Dieweilen auch die Töchter aus der Familie gehen, und durch das im römischen Rechte geordnete Successions Recht eine Familie gar bald zu Grunde gehen würde, so wird hiermit ausdrücklich geordnet, daß alle Töchter weder im Lehn noch im Erbe, weder denen Eltern noch denen Brüdern und übrigen männlichen Seiten-Verwandten succediren, sondern auser standesmäßiger Kleidung, Schmuck, Linnen und Hauß-Geräthe nicht mehr als 2000 Rthlr. sofort bey ihrer Verheyratung erhalten, auch den dotem ihrer Mutter, (deren Schmuck, Anzug und Linnen ausgenommen) in denen Gütern auf beständig lassen, und hierwieder kein Vertrag, noch Testament, von einiger Krafft seyn soll. Gegen Empfang dieser 2000 Rthlr. oder deren genug-

same Versicherung sind dieselbe verbunden, durch einen, vor der Verheyrathung auszustellenden Revers, auf alle weitere Erbschaft bis zum völligen Aussterben des Manns-Stamms eydlichen Verzicht zu thun, und selbigen dem Seniori der Familie einzureichen, da denn auf den sich begebenden Fall, um allen Streitigkeiten vorzubeugen, hiermit festgesetzet wird, daß nicht die filia prima renuncians oder deren Nachkommen, sondern lediglich die überlebende zuletzt renunciirende Tochter, oder Töchter in capita, zur succession kommen sollen. Wären jedoch beym Ausgange des Manns-Stammes auch keine renunciirende Töchter mehr vorhanden, so succediren deren rechtmäßige, eheliche Nachkommen in stirpes, und werden so viel portiones gemacht, als renunciirende Töchter vorhanden gewesen, da denn in jeder dieser branchen die verschiedene Personen nach der Nähe der Grade und Verordnung der gemeinen Rechte sich hinwiederum theilen. Denjenigen Töchtern hingegen, so sich weder verheyrathen, noch den geistlichen Stand erwählen, wird von denen Agnaten ihres Stammes aus denen Güthern ein standesmäßiger Unterhalt, welcher bey entstehenden Streit von der Familie zu determiniren, und zu kleinen Ausgaben jährlich Einhundert Rthlr. gereicht. Sollte aber ein Frauenzimmer von der Familie wieder Verhoffen ein uneheliches Kind erzeugen, so ist sie nicht befugt, diese alimentation zu verlangen, sondern muß sich auf Verlangen vom Hofe begeben, und

wird

wird mit Hausgeräthe, Linnen ꝛc. wie bey denen verheyratheten Töchtern gesetzet worden, versehen, erhält ihren dotem ad 2000 Rthlr. und muß ebenmäßig biß auf den ledigen Anfall renuncii-ren, das uneheliche Kind hingegen wird von allen Familien Rechten und auch von der kaum angeführten bedingten succession ausgeschlossen.

X) Es sollen auch einer Witwe in denen Ehepakten, falls ihr ein dotalitium zur Vergeltung des erweislich inferirten dotis bestellet worden, nicht mehr als vierfache Zinsen versprochen und weder durch Morgengabe, Spielgelder, noch sonstige andere Verordnung die Güter übermäßig beschwehret werden: Derselben aber auser ihrem dotalitio einen standesmäßigen Unterhalt bis zu einer anderweiten Verheyrathung anzuweisen, stehet allerdings frey, es wird aber dieselbe von der succession ihrer Kinder, ausgenommen in denen Güthern, so unter diesen pactis familiae nicht begriffen sind, gänzlich ausgeschlossen, und bleiben selbige vielmehr zur conservation der Familie bey dem Manns-Stamme. Sollte sie aber den Witwenstand durch Unkeuschheit beflecken und ein uneheliches Kind erzeugen, so verlieret sie alles dasjenige, was ihr zur Hülfe ihres Witwenstandes gegönnet worden, und muß mit Beybehaltung ihres dotalitii oder Zurücknehmung ihres dotis die Güter räumen.

XI) Dieweilen nun die Haupt-Absicht dieses Familien-Vertragens dahin gerichtet ist, daß die

Güther,

Güther, so viel thunlich, bey einander, und hierdurch die Familie bey ihrem Ansehen erhalten werde, und dann in dieser Betrachtung nöthig ist, die Güther zu bestimmen, welche unter diesem pacto begriffen sind, als ist am Ende ein vollständiges Verzeichnis aller Lehn- auch allodial-Güther beyder Linien, als Stamm- und Geschlechts-Güther gegenwärtig festgesetzet worden. Daneben werden ferner alle künfftig angekaufte unbewegliche Güther, dingliche Rechte und Ansprüche, besonders auch Pfandschaften, wenn selbige erst einmahl in den Erbgang und vom Vater auf den Sohn gekommen, als Stamm- und Geschlechts-Güther angesehen und gleichfalls nach denen folgenden Verordnungen beurtheilet, dahingegen bleiben also unter freyer disposition alle Baarschaften, (den in der angehängten Verzeichniß mit aufgeführten Lehnsstamm ausgenommen) Kleydungen, Schmuck, Meublen, Vieh und Geschirr so nicht zum Landhaus gehöret, unbewegliche Güter und Jura, so einer selbst angeschaffet hat, und stehet hierüber zu testiren, zu legiren und zu paciſciren völlig frey. Dahingegen ist keiner derer Besitzer dieser eben bemeldeten Stamm- und Geschlechts-Güther befugt, selbige gänzlich oder zum Theil zu verkauffen, zu vertauschen, zu verschenken, zu verpfänden, in dotem mitzugeben, zum Gegenvermächtnis oder sonst auf irgend eine Weise weder unter Lebenden noch von Todes wegen darüber zu disponiren, es sey an jemand in der Familie oder auserhalb derselben,

selben, ohne daß vorhero sämtliche Mitglieder der Familie einstimmig darin gewilliget haben, gestallten die Mehrheit der Stimmen gar nicht in Betrachtung gezogen werden soll. Daferne aber diesem zu wieder gehandelt werden würde, so soll solches alles als ipso iure null und nichtig angesehen werden, und der Senior familiae dahin ohnverzüglich bedacht seyn, daß solchem Vorhaben durch kräftige Maasregeln begegnet und allenfalls gerichtlicher Wiederspruch eingelegt werde, gestallten hierbey derjenige, so die Veräußerung vorzunehmen Willens ist, sich keinesweges darauf berufen soll, als ob die übrigen Agnaten erst bey eintretendem Successions-Falle ein Recht hätten, ein solches veräusertes Guth wieder an sich zu bringen.

XII) Kämen aber gleichwohl einem oder andern Besitzer solche Nothwendigkeiten vor, da er entweder Geld auf hypothequen aufnehmen, oder ein und anderes Grund-Stück verkaufen müste, so soll solches der Familie vorgetragen, und die Einwilligung in solchen Fällen nicht ohne Noth schwer gemachet werden. Bey allen Veräuserungen aber, sie mögen Lehns-Stammes- oder freye allodial-Güther betreffen, stehet der Familie das Näherkaufs- und Einstands-Recht zu, dergestallt, daß die Linie desjenigen, wozu der Verkäufer gehöret, den Vorzug vor der andern hat, in jeder Linie aber gehet es, falls sich mehrere zum Näherkauf anfinden sollten, nach

der

der Ordnung der Erbfolge. In solcher Betrachtung muß die vorhabende Veräußerung mit dem wahren, allenfalls per iuramentum heraus zubringenden pretio und der Person des Käufers angezeiget werden und binnen 4 Wochen a die denunciationis anzurechnen, die Erklährung der gesamten Familie erfolgen. Könnte oder wollte jedoch keiner aus der Familie solches an sich bringen, so soll dennoch das Guth nicht anders als wiederkäuflich von 12 Jahren zu 12 Jahren und zwar an keinen potentiorem veräußert werden, widrigenfalls ein solcher Verkauf als null und nichtig anzusehen ist.

XIII) Wird alle fernere Vertheilung der Lehn- und Stamm-Güther hiermit gänzlich untersagt, sondern es sollen die angeerbte am Ende benannte Güther bey dem Erstgebohrnen und dessen männlichen, ebenbürtigen, ehelichen Nachkommen ungetheilet verbleiben, welcher denen übrigen Erb-Interessenten ihren Anthell in Gelde, nach einem leidlichen Anschlage und auf billige termine ohne Zinsen entrichten, oder gegen landtübliche Zinsen, wenn beyde Theile darinn willigen, auf denen Güthern ferner stehen lassen muß.

XIV) Damit nun aber über die Succession um so weniger Streit entstehe, so wird hiermit festgesetzet:

1) Daß nur die männlichen, ebenbürtigen, leiblichen, ehelichen Kinder ihrem Vater ohne

Unterschied, ob sie aus einer oder mehreren Ehen erzeuget worden, mit Vorbehalt des vorher festgesetzten iuris primogenitурae, in capita succediren sollen, und werden dahero die weiblichen, die unehelichen und adoptirte Kinder gänzlich, die aus ungleichen Ehen erzeugte aber in Ansehung der Lehn- Stamm- und Geschlechts-Güther ausgeschlossen, in dem übrigen Nachlasse hingegen succediren die letztern mit denen Ebenbürtigen zu gleichen Theilen. 2) Wenn mit denen Kindern erstern Grades zugleich Enkel oder Urenkel, oder lauter Enkel und Urenkel von eben der qualität, welche eben bey denen Kindern festgesetzet worden, vorkommen, so succediren selbige in infinitum, jedoch nicht in capita, sondern iure devolutae hereditatis in stirpes. 3) Wenn Kinder, Söhne oder Töchter, vor ihren Eltern versterben, so succediret der nächste ascendens allein, schliesset den entfernteren ascendentem, Geschwister, und Geschwister Kinder des Verstorbenen gänzlich aus, gestalten eine solche concurrenz derer collateralium mit denen ascendentibus, welche in allodial-Erbschaften eingeführet ist, nur zur Verringerung der Güther abzielet. Es ist jedoch einem Kinde, welches vor dem Vater verstirbt, unbenommen, von denen besitzenden, seiner völlig freyen disposition unterworfenen Güthern nach Willkühr zu disponiren. 4) Sind weder Kinder noch Eltern vorhanden, so kommen so dann die ehelichen, ebenbürtigen und leiblichen Brüder zu gleichen Theilen, und leiblichen

lichen Bruders Kinder iure repraesentationis, mit Vorbehalt des Rechts der Erstgeburth, zur Erbfolge. Sind diese nicht vorhanden, so folgen 5) Halbbrüder und Halbbrüder Kinder nach eben der Verhältnis, jedoch müssen selbige von einem Vater erzeuget seyn. 6) Die Halbbrüder hingegen, so von einer Mutter, aber verschiedenen Vätern sind, haben gar keinen Antheil an der Erbfolge, außer was ihnen vom Erblasser ausdrücklich durch Testament oder Erbverträge von freyen allodial-Güthern gegönnet wird. 7) Sind alle vorbenannte Personen nicht vorhanden, so folget der nächste agnat in eben derselben Linie, schließet den entfernteren aus, und wenn mehrere von gleichem Grade vorhanden sind, so gehen sie zu gleichen Theilen, dergestalt, daß der erstgebohrne wieder die Güther zusammen behält, und die andere auf vorbemeldete Weise abfindet. 8) Die Verwandten von weiblicher Seite, hingegen werden denen Verwandten männlicher Seits, wenn jene auch gleich nach dem Grade näher wären, nachgesetzet, gestalten denn 9) wenn in der einen Linie der Manns-Stamm erloschen, die Erbfolge nicht auf die weibliche sondern auf die zweyte Linie die Albrechtische oder Gotthardische respective fällt, dergestalt, daß der, oder diejenige, so dem gemeinen Stammvater am nächsten sind, die übrigen ausschließen; ohne daß die Güther dem primogenito der überlebenden Linie oder dessen Nachkommen, wenn selbige nicht die nächsten im Grade sind, durchaus gelassen werden

sollen, sondern daferne nähere vorhanden, bekommt unter denen von gleichen Grade der ältere die Güther und findet die übrigen ab. Trüge es sich aber zu, daß der primogenitus oder dessen Nachkommen, so die Güther seiner Linie beysammen hat, auch der nächste im Grade respectu der ausgestorbenen Linie wäre, so behält dieser die Güther zusammen und findet die übrigen von gleichem Grade auf vorbemeldete Weise ab. 10) Wäre aber auch in der andern Linie Niemand vom Mannsstamme übrig, so kommt alsdenn der letzteren renunciirenden Tochter oder deren Nachkommen die succession zu, und höret damit die qualitas der Stamm- und Geschlechts-Güther auf; in Ansehung der Lehne hingegen hat es seine in Rechten vorgeschriebene Wege. Es stehet aber dem letzten agnaten der Familie frey, über die Hälfte aller Güther auf den Todesfall zu disponiren. 11) Wäre aber auch weder die zuletzt renunciirende Tochter, noch deren Nachkommen zu solcher Zeit am Leben, so sollen alsdenn alle vorher renunciirende Töchter oder deren Nachkommen in stirpes insgesamt zur Erbfolge kommen. 12) Werden hiermit alle successiones extraordinariae, so lange die Güter bey dem Mannsstamme bleiben, gänzlich aufgehoben, mithin hat derjenige, welcher einen Unsinnigen, Wahnwitzigen, elenden, so von der übrigen Familie verlassen ist, aufnimt und verpfleget, keine andere Hofnung, als eine völlige Wiedererseßung seiner Auslagen und Vergütung der Bemühungen;

Eben

Eben so wenig hat eine arme Ehefrau die im gemeinen Rechte gegönnete Portion von einem reichen Ehemanne zu erwarten, sondern es wird blos vor ihren standesmäßigen Unterhalt von der Familie gesorget.

XV) Hiernächst, da dieser Familie das ius consistoriale gemeinschaftlich zustehet, so soll selbiges auf folgende Weise, wie bisher geschehen, ferner exerciret werden und wird nur um künftiger Nachricht und Achtung willen festgesetzet: 1) Daß der consessus consistorialis aus dem seniore als Directore, aus zweyen der ältesten Geistlichen (nach denen Dienstjahren zu rechnen) und aus dem Subseniore familiae bestehen, der jedesmahlige Gesamt-Gerichtshalter aber dabey als Secretarius adhibiret, und alle 4 Wochen ein ordentlicher consessus, sonst aber so oft es die Nothdurft erfodert, gehalten, und darinn die Examina der Candidaten, Lehre und Wandel der Geistlichen, Ehe- und Verlobungs-Dispensationes, Divortien-Sachen, Anordnung der Kirchen-Gebräuche, Einführung der Gesangbücher und Catechismus, Erbauung und reparation der Kirchen, Pfarr-Schul- und Organisten-Wohnung auch Anlegung der Kirchhöfe, nicht weniger Personal-Klagen wieder die geistlichen Personen, alles denen gemeinen Kirchen-Rechten, und hiesigen Landes-Ordnungen und Verfassungen gemäs, vorgenommen und entschieden werden, da denn in causis mixti fori die appellatio-

nes an N. gerichtet werden. Es sollen auch die hergebrachten Sportuln unter keinerley Vorwande erhöhet, sondern bey der beliebten Taxe alles ohnabänderlich gelassen werden. Daneben hat der Senior dahin zu achten, daß alles in gehöriger Ordnung tractiret, auf der andern Seite aber auch durch Eingriffe nichts von diesem vorzüglichen Consistorial-Rechte verlohren werde.

XVI) Mit dem über alle Kirchen unserer Güther zustehenden Iure patronatus soll es auf diese Weise gehalten werden, daß ein Candidat an dessen Lehre und Wandel nichts auszusetzen, durch einen Umlauf oder bey einem Familien Tage per maiora gewählet, selbiger darauf dem gedachten Consistorio zum Examine vorgestellet, und wenn er tüchtig befunden, zur Probe-Predigt gelassen und so dann nochmahls umgefraget werden soll, da denn die maiora, ohne daß denen Gemeinden ein votum negativum zustehet, völlig entscheiden. Bey votis paribus aber hat der Senior zwey Stimmen. Derjenige Candidat, welcher überführet wird, daß er auch nur das geringste an Geschenken, directo oder per indirectum, zu Erhaltung eines geistlichen Amtes, verwendet, soll dadurch allein untüchtig, und dasjenige Mitglied der Familie, so selbige angenommen, auf seine Lebenszeit der Theilnehmung an der Vergebung geistlicher Stellen verlustig werden. Welcher nun aber zu einem Prediger-Amte ernannt ist, derselbige wird nachdem er den Huldigungs Eydt

nebst

nebst dem Dienst-Eyde geschworen, von dem ältesten Geistlichen und dem Seniore, oder wen er sonst dazu bevollmächtigen wird, introduciret.

XVII) Die Bestallungen der geistlichen Personen, wie auch deren Wittwen-Gehalt sollen, so wie sie jetzo bey jedem Dienste sind, fernerhin ungeändert gelassen, und Zulagen nicht anderst, als mit einstimmiger Bewilligung ertheilet, auf der andern Seite aber auch die bey jeden Dienst gelegte emolumenta, wovon accurate Verzeichnisse verfertiget sind, nicht geschmählert werden.

XVIII) Die Kirchen-Güther betreffend, so sind selbige von jeder Kirche auf das deutlichste in dem so genannten Kirchen-Register specificiret, und sollen fernerhin unter der administration des jedesmahligen Predigers gelassen, von keinem membro familiae aber die Güther, unter was vor einem titulo es auch sey, in Bestellung, oder Capitalien auf Zinsen genommen werden, gestalt der Senior auf deren conservation und tüchtige administration die genaueste Aufsicht verwenden, die Rechnungen von selbigem abgenommen, am Familien Tage aber auch der Familie vorgeleget werden sollen. Mehrere unbewegliche Güther zu acquiriren, stehet hingegen denen geistlichen Stiftungen ohne Einwilligung der gesamten Familie nicht frey.

XIX) Die Erbauung und reparation, Kirchen, Schulen, Pfarr- und Witwenhäuser, Kirchhöffe

höffe und anderer geistlichen Gebäude müssen vorzüglich aus dem fond einer jeden Kirche bestritten werden; wenn diese aber nicht zureichen, muß von denen Eingepfarreten nach dem contributions-Fus dazu contribuiret werden.

XX) In jeder Kirche wird auf gemeinschaftliche Familien-Kosten ein bequemer Familien-Kirchenstandt vor Herren und Domestiquen angeleget, in der Kirche für die Familie öffentlich gebätet, jedoch beym Absterben eines Patroni weder geläutet noch das Orgelspielen eingestellet.

XXI) Ist von allen Grundstücken und Rechten, so die gesamte Familie zu Lehn giebt, ein richtiges Verzeichnis verfertiget und hat der Senior, wie im 8ten § geordnet worden, die Muthscheine, Belehnungen, Lehn-Briefe und Lehns-Indulta, alles nach denen von der Familie beliebten Formularen zu ertheilen, ohne die festgesetzte Lehns-Taxe im mindesten zu überschreiten. Wenn aber consensus zu Veräuserung oder Verpfändung gesucht würden, auf Einziehung des Lehns oder Verzeyhung des Lehnsfehlers zu erkennen, oder auch eröfnete Lehne von neuem zu vergeben wären, so soll alles dieses durch die maiora an einem Lehnstage, welcher allenfalls besonders hierzu anzusetzen, ausgemacht, und nach Vorschrift der gemeinen Lehn-Rechte hierbey zu Werke gegangen werden. Auf ähnliche Weise soll es auch mit denen der Familie zustehenden Zins-Erben-Zins- und Meyer-Güthern gehalten werden.

XXII)

XXII) Gleichergestalt ist von denen Grundstücken und Rechten, so die Familie insgemein zu Lehn träget, ein richtiges Verzeichnis verfertiget, und hat der Senior alle Fälle, so in manu domini directi entstehen, unverzüglich zu muthen, die Lehne zu empfahen, die Taxen, wie gewöhnlich, zu entrichten und zu berechnen, und solchergestallt alle Lehns-Fehler zu vermeiden, oder zu gewärtigen, daß die übrigen, wegen der daher entstehenden Schaden, sich lediglich an ihm erhohlen. Damit nun alles dieses um desto genauer befolget werde, so soll der Senior dasjenige, was er in dieser Art Sachen gethan und ausgewürket, denen übrigen Mitgliedern der Familie durch einen Umlauf sofort bekannt machen. So offte aber der Senior, als Lehnträger der Familie, mit Tode abgehet, müssen die übrigen Agnaten den Fall anzeigen, die Lehne muthen, sich Muthscheine darüber erbitten, und werden hiernächst von dem neuernannten Seniore die Lehne würklich empfangen und das beste der Familie bey diesen Lehnen in alle Wege beherziget, und beobachtet.

XXIII) In Ansehung der, denen Güthern (ausgenommen das Guth zu L. über welches alle Gerichtsbarkeit dem Amte N. zustehet) competirenden Ober- und Nieder-Gerichte, ist des Seniors hauptsächliche Schuldigkeit, dieselbe in ihrer Verfassung zu erhalten, und denen Beinträchtigungen derer Nachbaren, so denen aufgerichteten Jurisdictions-Recessen zuwieder handeln mög-

ten, kräftigen Einhalt zu thun; Auch dahin zu achten, daß Recht und Gerechtigkeit auf das beste gehandhabet werde, gestalten denn zu dem Gesamt-Gerichtshalter jedesmahl ein redlicher geschickter und fleißiger Mann per maiora erwählet, und eydtlich verpflichtet werden soll. Das Gerichte soll nirgends anders als zu N. gehalten, und die Unterthanen durch einen allzu entlegenen Gerichts-Ort nicht beschwehret werden, gestalten daselbst nächstens ein eigenes Gerichts-Haus und wohl verwahrte Gefängnisse so wohl zur Strafe als Verwahrung auf gemeine Kosten erbauet werden sollen, gleichwie denn alle onera iurisdictionis criminalis, an welchem zum Nachtheil der Gerechtigkeit nichts erspahret werden darf, gemeinschaftlich getragen, alle fructus iurisdictionis aber auch allen zu gleichen Theilen mit Vorbehalt des dem Seniori im 8ten §. gegönnten zehnten Theils hinwiederum zu gute kommen sollen.

XXIV) Die denen Güthern anklebende hohe und niedere Jagd und Fischerey in der N. ist nach ihren Gränzen und Markungen, Rechten und Obliegenheiten respectu derer Nachbarn völlig durch Jagd-Recesse, so im Archiv ebenfalls befindlich, hinreichend bestimmet. In diesem Bezirk aber wird eine durchgängige Koppeljagd und gemeinschaftliche Fischerey dergestalt hiermit festgesetzet, daß die Jagd jährlich durch besondere Abrede, so wie es die Erndte leydet, eröfnet, und selbige von jeder Linie und deren Jägern, auf

solche Weise exerciret werden soll, daß das Wildpret nicht gänzlich vertilget werde, gestallten in solcher Absicht die Setzezeit genau observiret, und nicht fremde Schützen, außer was einem Gast zum Vergnügen geschiehet, in die Jagd geführet werden sollen. Stößet etwa beyden Interessenten ein Stück Wild auf, so gehöret es, um allen Streitigkeiten vorzubauen, demjenigen, der es völlig erleget, ohne darauf Acht zu haben, ob es der andere bereits angeschossen hat, und noch in dessen Verfolgung begriffen ist, oder nicht. Sollte die Koppeljagd einer oder andern Linie nicht länger anstehen, so ist es jedem zu allen Zeiten unbenommen, auf die Theilung zu dringen, da denn einer jeden Linie auf denen alleinig innhabenden Güthern die Jagd privative zu exerciren, hiermit festgesetzet, die Strecke des Flußes aber in zwey gleiche Theile abgepfählet wird, und jeder in der angewiesenen Hälfte die Fischerey privative ausübet.

XXV) Gleichwie auch die Forsten denen beyden Linien so wohl in Ansehung des Grund und Bodens, als der Jagd und Holzung zu gleichen Theilen gemeinschaftlich zustehen, so ist beliebet, daß die Förster und Forstlaufer nicht anders als mit einstimmiger Bewilligung erwählet und vom Seniore mit dem festgesetzten Eyde auf die umständliche Instruction, so im Archiv aufbehalten wird, beleget werden soll. Auf die conservation der Forsten soll der Senior ein besonders wachsa-

mes

mes Auge haben, und sind zu solchem Ende die stehenden Hölzer in gewisse, dem Forst-Register vorgesetzte Schläge eingetheilet, welche jährlich, und nichts darüber, abgetrieben und nach Beschaffenheit vom Stamme wieder aufschlagen oder forstmäßig bepflanzet, hernach aber geheget und vor dem Viehe biß das Holz demselben aus dem Maule gewachsen, verwahret, durchaus aber niemahls Ziegen in das Holz getrieben, auch keine Salz-Lecken vor das rothe Wildpret angelegt werden sollen. Es soll auch forderſamst dahin getrachtet werden, daß ein tüchtiger Eichelnkamp an einem schicklichen Orte angeleget, die Busch und Sträuchhölzer abgetrieben und mit hochstämmigen und andern Nutzholze bepflanzet werden. Die Mastung im Holze anbelangend, so wird alles Eicheln und Eckern schlagen oder samlen verbothen, in so weit es nicht zur nöthigen Besaamung des Eicheln- oder Eckernkampes erforderlich ist, und es mit der Mast so gehalten, daß jede Linie bey voller Mast 100 Stück Schweine hineintreibet. Könnten aber noch mehrere Stücke nach dem Ertrage der Mast getrieben werden, und geschähe solches von ihnen oder Fremden, so wird nach der Stückzahl das festgesetzte quantum in Einnahme berechnet, und damit von dem Förster, seiner Instruction gemäs, verfahren, welcher denn von seinem Revier nach dem vorgeschriebenen Modell jährlich zu Trinitatis Rechnung ablegen und den Geldüberschus liefern muß, welcher nach dem mehrmahls angeführten Verhält

hältnis deducta decima Senioris gleich vertheilet wird.

XXVI) Als auch in Ansehung der Hude und Weyde schon vorhin ein besonderer Recess errichtet, (huius formam vide p. 140.) so ist selbiger nochmahls revidiret, und wird es dabey in allen vor beständig gelassen.

XXVII) Damit nun alle diese Familien-Gerechtsame um so gewisser aufrecht erhalten, und um so viel besser über das gemeine Wohl der Familie gerathschlaget werden könne, sollen jährlich zwey Familien-Tage, nämlich um Ostern und um Michaelis alternative auf dem Hause N. und O. gehalten und vom Seniore, welcher das Directorium dabey führet und die Stimmen einsamlet, sämtliche Glieder der Familie hierzu eingeladen werden, da denn ein jeder zu erscheinen oder dasjenige zu genehmigen, schuldig ist, was die gegenwärtigen Mitglieder beschlossen haben.

XXVIII) Als auch die Erfahrung lehret, daß sich adeliche Familien blos durch langwierige Processe, so wohl unter sich als mit Fremden, zu Grunde richten; als soll ein jeder mit seinem Nachbaren und sonst jedermann so viel möglich in Frieden zu leben sich bemühen, und in solcher Betrachtung über alle Guthsgerechtsame mit denen Nachbarn durch Recesse alles auf das gewisseste zu determiniren, sich angelegen seyn lassen, jedoch selbige der Familie, ehe es zum Schluße komt,

zur

zur ratification einliefern, damit auch auf der andern Seite von dergleichen Rechten, der Familie zum Nachtheil, nichts verschleudert werde. Sollte aber dennoch zwischen denen Nachbaren Streit entstehen, so verspricht die übrige Familie ihre bona officia nach Möglichkeit zu interponiren, um den Streit in der Güte beyzulegen, im Entstehungsfalle aber wird der gerichtlichen Ausführung der Lauf gelassen. Entstünde aber unter denen Gliedern der Familie selbst ein Streit, so soll auf dem gewöhnlichen, oder auf einem besonders dazu geordneten Familen-Tage zuvorderst die Güte mit allem Fleiße versuchet werden; Daferne diese aber nicht zum Stande komt, soll inter huius familiae consortes keine causa privati arbitrii iudicialiter anhängig gemacht, sondern durch ein compromissarisches Verfahren untersuchet und entschieden werden, wobey denn folgender maßen zu Werke gegangen werden muß: Zu beständigen arbitris quoad instructionem processus wird der Senior und jedesmalige Gerichtshalter (aliam formam vide infra §. 109. seq.) bestellt. Bey diesen wird die Klage übergeben und dabey zugleich zur völligen Antretung des Beweises durch articulos probatoriales (gestalten kein Beweis anders geführet werden soll) geschritten, nach communicirter Klage wird die exceptional-Handlung mit ebenmäßigen Beweise aller factorum exceptionalium binnen 14 Tagen erfodert, und auf eben dieselbe Art mit denen folgenden Sätzen, regulariter nur vsque ad duplicas,

cas, verfahren, geſtalten überhaupt ein jeder bey ſeiner Handlung dasjenige factum, worauf er ſich gründet, ſo fort mit Beweiß beſtätigen, anders aber gar nicht darauf reflectiret werden ſoll. Dilationes aber werden bey dieſen Handlungen nicht anders, als auf beſcheinigte rechtmäßige Urſachen verſtattet, auch extra caſum impedimenti legitimi perdurantis ſiue emergentis vltra ſecundam dilationem nicht gegangen, wiedrigenfalls lis in contumaciam pro negative conteſtata angenommen und erkannt. Betrift aber die Sache einen minorem, ſo ſoll der Vormund ſub comminatione remotionis zu antworten angehalten werden. Wenn nun ſolchergeſtalt die Sache entweder nach abſolvirten Schriftwechſel oder in contumaciam für beſchloſſen angenommen worden, ſo dürfen die vorbenannten arbitri nicht ſelbſt ſprechen, ſondern es ſind die Acten mit Beylegung der extractuum huius pacti quoad paſſus concernentes, nahmentlich auch dieſes paragraphi an drey Juriſten-Facultäten oder Schöppenſtühle, welche die arbitri gut finden, ohne ſich an einige exemtion zu kehren, zu ſenden, und dahin anzutragen, daß vorläufig alle dilatoriae erlediget, in der Hauptſache entweder ſo fort definitive, oder wofern es auf unausgemachtes factum actionis, exceptionis, replicae oder duplicae ankäme, auf Beweis, mit genauer Vorſchrifft des thematis probandi, absque tamen termini probatorii praefixione erkannt werde. Letzternfalls wird von denen arbitris der Beweis weiter bis zum Schluſ-

se, jedoch ohne daß disputir-Gesätze oder neue Beweismittel zugelassen werden, tractiret, welches leztere diese Ausnahmen leydet, wenn die Sache einen minorem betrift, oder bescheiniget würde, daß der Beweis erst jetzo entdecket, oder per iuramentum calumniae dessen Zulässigkeit erhärtet werden könnte. Bey dem Beweis soll einer dem andern, ohne Unterschied des Klägers und Beklagtens, die Documenta, entweder sub poena ediri et recogniti, oder sub poena confessi derjenigen Punkte, so dadurch zu beweisen intendiret werden, zu ediren verbunden seyn. Nach solchergestalt abermahls gemachtem Schlusse werden die Acten wiederum an die 3 Facultäten und zwar nicht die vorigen gesandt und ohne Zulassung fernern und bessern Beweises, wofern es nicht einen minorem betrift, definitive gesprochen, die Unkosten aber wegen der Verwandtschaft niemahls compensiret. Was nun per vniformes oder duas conformes sententias gesprochen ist, soll ohne einiges Rechts-Mittel, es habe Nahmen wie es wolle, vor das endliche decisum angenommen und von dem condemnato bey 500 Rthlr. Strafe zu milden Stiftungen binnen 4 Wochen in Erfüllung gebracht werden. Hätte aber eine jede Facultät ihre besondere Meynung, so werden die Acten mit allen dreyen Urtheilen und rationibus an eine Vierte, und zwar keine der vorigen, geschicket, um einer dieser Meynungen beyzupflichten, und welche Sentenz so dann approbiret wird, soll ebenfalls vor das endliche

und

und unabänderliche decisum gehalten werden. Dieweilen nun bey allen vorstehenden Punkten das wahre Beste der Familie die einzige Absicht ist, also sollen sich auch alle gegenwärtige acisscenten so wohl, als alle Nachkommen buchstäblich darnach achten, und ohne einstimmige Bewilligung keine Aenderung damit vornehmen, widrigenfalls alles und jedes, was diesem zuwieder gehandelt wäre, ipso iure vor null und nichtig gehalten und als nicht geschehen angesehen, auch durch keine praescriptio sothane nichtige Handlung bekräftiget werden soll. So soll auch der oder diejenige, so diesem pacto entgegen handeln wird, ein jeder in 500 Rthlr Strafe zu milden Stiftungen verfallen seyn, und selbige von dem Antheil der gemeinschaftlichen Revenuen zurück behalten werden. Zu desto mehrerer Bekräftigung dieses Familien-Vertrages soll selbiger dem Durchlauchtigsten ꝛc. unserm Gnädigsten Landes- und Lehnherrn zur confirmation unterthänigst vorgeleget werden. Zur Urkunde haben wir nach geschehener Vorlesung und wohlverstandenem Innhalte diesen Familien-Vertrag eigenhändig unterschrieben und untersiegelt, es soll auch derselbe so wohl im Familien-Archiv in authentischer Form niederleget, als auch jedem membro familiae ein Exemplar davon zugestellet werden. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ꝛc. (*a*).

(*a*) Confer pactum familiae de Ow, apud Lunig im Reichs-Archiv. T XII. p. 357.

§. 108.

De pactis finem defensionis habentibus.

Hodie, introducta pace publica, vix est, vt pacta, quae communem defensionem priuatam pro scopo habent, ineantur. Proinde de his laborare velle, praeter rem futurum aestimo.

TITVLVS IX.

DE

COMPROMISSIS.

§. 109.

Definitio et diuisiones.

Extra iudicium ius nostrum, tramite legitimo tamen seruato, persequimur, mediante conuenta notione et decisione controuersiae (*a*) a priuato (*b*), qui arbiter vocatur, facienda. Austregae s. arbitri *legales* instar ordinariorum iudicum sunt, proinde huc non pertinent (*c*). In *conuentionalibus* consideranda veniunt: 1) personae compromittentes, 2) arbiter, 3) conventionis forma, 4) modus procedendi, 5) effectus laudi, denique 6) modi dissoluendi.

(*a*) Si notio et decisio iuris scientiam postulat, ***arbiter***, L. 1. D. de receptis et qui arb. (IV. 7.) si vero artis l. professionis cognitionem; ***arbitrator*** eligitur, cuius enunciatum semper ad arbitrium boni

boni viri reducitur L. 76. 80. D. pro socio (XVII. 2.) coll. cum L. 13. §. 2. de receptis qui arbitr. recep. (IV. 7.)

(*b*) Ut priuato, quamvis alias publicum gerat munus.

(*c*) Legales sunt, quibus tanquam Iudicibus ordinariis, non ex conventione partium, sed ab ipso Legislatore, potestas cognoscendi et decidendi data est. Non eadem est ratio arbitrorum, qui in testamento vel pactis familiae (Form. p. 222. supra) constituuntur. *Ordin. Cam.* P. II. Tit. 5. et 6. hi enim ex arbitrio priuato quamuis generali, protestatem deriuant, proinde Iurisdictione carent; Eiusmodi compromissum ad omnes controversias directum, (vti plerumque in testamentis l. pactis familiae fieri solet) *plenum* Romanis appellatur L. 21. §. 6. D. de recept. qui arbit. Singularis species arbitrii legalis occurrit in Concl. Admiralitatis Hamb de 5. Febr. 1705. teste Langenbeck in Anmerckungen über das Hamb. Schiff- und See-Recht p. 324., vi cuius causae assecurationum, antequam ad iudicium Admiralitatis perferri queant, coram arbitris proponi debent. Secundum Ius canonicum arbitri ex necessitate assumuntur, ad dirimendam quaestionem super inhabilitate Iudicis, quae tamen quaestio hodie ad superiorem deuoluitur. c. 39. X. de off. et pot. Iud. del (I. 29.) c. 61. X. de appellat. (II. 28.) c. 11. de off. Iud. del. in 6.

§. 110.

De personis 1) compromittentibus.

1) Praeter generalem contrahendi facultatem, liberam etiam vt habeant 2) de re disponendi administrandique potestatem, requiritur; quia compromissum transactioni aequiparatur

(*a*). Sicut omnis conuentio, ita etiam compromissum, 3) ex libera partium voluntate (*b*) dependet, et placita praecise sequenda. 4) Procurator absque speciali mandato non admittitur (*c*). 5) Quodsi in testamento vel pacto familiae compromissum plenum constituatur, videndum, ne testator vel paciscentes inane constituant arbitrium, quod contingeret, si testator non honoratis, paciscentes agnatis ex latere, qui facta eorum praestare non obligantur, tale quid iniungant, quod effectu caret plerumque.

(*a*) L. 27. §. 2. D. h. t. c. 13. X. h. t. (I. 43.)
(*b*) L. 3. §. 1 D. h. t.
(*c*) c. 9. X. h. t.

§. 111.

2) *De arbitro et superarbitro.*

In arbitris spectanda: 1) habilitas, 2) numerus. Eadem, quae in iudicis persona requiritur habilitas, etiam in arbitro desideratur, cum arbiter Iudicis vicem, priuati quidem, sustineat (*a*). Habilitas vtroque tempore, compromissi et sententiae, spectatur, quamuis *partibus consentientibus* valeat decisio, si tempore sententiae tantum habilis factus (*b*). In habilem et inhabilem coniunctim compromitti nequit, bene vero seorsim (*c*). Prohibentur 1) foeminae (*d*), 2) serui (*e*), 3) furiosi, 4) mente capti, 5) pupilli (*f*), 6) minores XX. annis (*g*), 8) surdi, 9) muti, 10) laicus in causa ecclesiastica

(*b*)

(*b*), 11) arbiter in propria cauſa (*i*); *non vero*: α) filiifamilias, licet vel maxime in re patris (*k*), β) *Iudex* ordinarius qui in eadem tantummodo cauſa, in qua iudicat, arbiter eſſe nequit (*l*). Nec γ) excluditur ignominioſus (*m*). Hodie in facultates iuridicas, maxime in compromiſſis teſtamentariis et familiae, ſaepe compromittitur, vbi ſpeciale receptum deficit. *Ratione numeri*, vnus vel plures, impari tamen numero (*) conſtitui poſſunt, et quidem vel *coniunctim* vel *ſeorſim* ſiue in ſolidum. Si plures coniunctim; omnes adeſſe debent (*n*), maiora vero concludunt, quorſum etiam refertur minor ſumma (*o*), ſi ratione quanti varient. Si vero diſſentiant in ipſa re, et vota paria ſint, partes quidem *ſuperarbitrum* eligere et compromiſſo eundem deſignare poſſunt, non vero ipſi arbitri (*p*); Quodſi nihil de ea re conuentum, praetor cogere poteſt arbitros, vt tertium eligant (*q*).

(*a*) L. 1. D. h. t.
(*b*) L. 9. pr. D. ibid.
(*c*) L. 7. et 8. D. ibid.
(*d*) L. vlt. C. h. t. (II. 56.) bene vero, ſi Iurisdictionem habeant c. 4. X. h. t. (I. 43.)
(*e*) L. 7. pr. §. 1. D. h. t., non habito reſpectu ad ingenuitatis vel libertinitatis ſtatum.
(*f*) L. 9. §. 1. D. h. t.
(*g*) L. 41. D. h. t. ſalva tamen reſtitutione in integrum ſi temere auditorium receperit.
(*b*) c. 8. et 9. X. h. t.
(*i*) L. 51. D. ibid
(*k*) L. 5. et 6. D. h. t.
(*l*) L. 3. §. 3. in fin. et L. 4. coll. cum L. 9. §. 2. D. h. t., c. 7. et 10. X. h. t R. A. de 1594. §. 65. vbi diſponitur: in

Cameram compromittere licere ab immediatis.

(*m*) L. 7. pr. D. h. t.

(*) c. 1. X h t. vid. tamen c. 3. ibid.

(*n*) L. 17. §. 2. L. 18. ibid. Contrarium statuitur c. 2. de arbitr. in 6. (I 22) modo impedimenta legitima non habeat absens, et praemonitus sit a reliquis arbitris, tunc reliqui causam expediunt.

(*o*) L. 27. §. 3. ibid. c. 1. de arbitr. in 6.

(*p*) L. 17. §. 5. ibid. c. 12. X. de arbitr. c 39. X. de off. et pot. lud. del c. 61. X. de appellat. (II. 28.)

(*q*) d. l. §. fin.

§. 112.

3) *De conuentione (a) de compromisso eiusque effectibus.*

Duplici opus est conuentione, altera, quae *compromissum*, altera, quae *receptum* vocatur. Prius de compromisso, quod est conuentio (*a*) partium litigantium de causa priuati arbitrii controuersa coram priuato ludice tramite legitimo cognoscenda, et secundum merita decidenda, poenis in transgressionem adiectis. Requiritur itaque: 1) *conuentio* et quidem expressa (*b*), pura l. conditionata (*c*). 2) Ineunt hanc conventionem *partes litigantes*, tam subditi quam Principes, actor, reus et interueniens, non vero litis denunciatus, quippe qui in compromisso non comprehensus est. Vtiliter mentionem heredum adiiciunt (*d*). 3) Requiritur *causa controuersa*, quae vel causam certam et determinatam l. omnes respicit (*e*); causae vero voluntariae Iurisdictionis, et restitutionis in integrum

grum (*), quae *publicam auctoritatem* requirunt, ad arbitrum non pertinent (*f*). 4) *Cauſa ſit priuati arbitrii*, non cauſa matrimonialis, ſtatus, popularis, criminalis; in genere, ius publicum non concernat, quod pactis priuatorum non ſubeſt (*g*). 5) Arbiter viri boni officio fungi debet, alii vero rem committere nequit, absque conſenſu partium, quia perſonae induſtria electa eſt (*h*). 6) *Cauſae cognitio fieri debet tramite legitimo ſeruato* i. e. proceſſu ordinario, cuius determinatio tamen a partium conuentione pendet, et vtiliter dirigitur: ad locum (*i*), ad modum procedendi, quantum fieri poteſt, celerem et ſummarium, ad tempus, intra quod laudum pronunciari debet, additis poenis conuentionalibus in caſum contumaciae. 7) *Deciſio* omnium cauſarum, non vnius, quatenus connexae ſunt, fieri debet, et quidem ſecundum merita cauſae, non ſecundum praeſcripta partium (*k*), quae deciſio ab ipſo arbitro ſub nullo praetextu mutari poteſt (*l*). Vtiliter arbiter conſtringitur, vt rationes decidendi edat, nec non caute exprimitur, qualiter laudum obligare debeat, an ſcil. praeciſe eodem ſtari debeat, an vero remedia et qualia locum habeant. Denique 8) *Poena conuentionalis*, (non vero iuramentum ſecundum Ius ciuile (*m*), bene ſecundum Ius Canonicum (*n*): ſtatuatur, quae poena de eſſentia compromiſſi eſt, ita, vt ſi tantummodo conuentum, laudo arbitri ſtandum, actio incerti detur (*o*).

Debet autem vtrique litigantium imponi, alias compromiſſum non valet (*p*), et poena committitur, ſi quis contra fidem in compromiſſo datam (*q*), aut doloſe agat, v. g. corrumpendo arbitrum l. Aduocatum (*r*). Ad eandem agitur actione ex ſtipulatu, in factum, et in ſubſidium, de dolo (*s*); exceptione tamen legitimorum impedimentorum (*t*), et incompetentis actionis admiſſa, ſi arbiter receptum transgrediatur, et inhoneſtam vel incertam ferat ſententiam (*u*). De poena non iudicat arbiter, niſi id compromiſſo nominatim comprehenſum (*v*). Si terminus ſatisfactioni laudi non praefixus, modicum tempus laudo tacite ineſt, ſalua morae purgatione ante acceptum iudicium, proinde poena quidem non committitur, ad intereſſe vero tenetur (*w*).

(*a*) Iure romano vel pacto vel ſtipulatione contrahebatur. Hodie conuentio mediante pacto hypothecae firmari poteſt

(*b*) L 11. §. 1 L. 13. §. 2. h t. quae actionem non ſolum, ſed et exceptionem, prodcit d. L. 13 §. 1. L. 2. ibid.

(*c*) L. 11. § 5 L. 12. 13 §. 3 et 4. D. h. t.

(*d* L 27. §. 1 eod.

(*e*) L. 21. §. 6. ibid. quale tamen compromiſſum ad cauſas futuras non trahitur. L. 46 ibid. ſpeciale vero non pertinet ad reconuentionem absque pacto ſpeciali c. 6. X h. t.

(*) Ius canonicum arbitro poteſtatem tribuit, reſtitutionem concedendi. ſi incidenter petatur. c. 9. X. de R. I. 1. (I. 41.)

(*f*) L vlt. C. vbi et apud quem (II. 47.)

(*g*) L. 3. pr. L. 32. §. 6. et 7. D. h. t. c. 3. et 5. X. ibid. C. 21. X. de

de praeb. c. 50. X. de test

(*b*) L. 32. §. 16. seqq. D. ibid. c. 13. X. de arbitr.

(*i*) In dubio locus praesumitur compromissi L. 21 § 10. D. h. t. Ord. Cam. 1 c.

(*k*) L. 17. §. 13. L. 19. pr. D. h. t. arg. pr. I. de offic lud. (IV. 17.)

(*l*) L 19. §. 2. d. t.

(*m*) Auth. decernit. C. h. t. Nov. 82. c. 11. §. 1.

(*n*) c. 2. 9. et 11. X h. t. In c. 11. ibid. obsidum sit mentio, quod ad causas publicas optime quadrat.

(*o*) L. 11. §. 2. 3. L. 27. §. vlt h. t.

(*p*) L. 11. §. 4. L. 13. pr. ibid.

(*q*) L. 23. D. ibid.

(*r*) L. 31. D. L. 3. C. ibid.

(*s*) L 4. §. 6 C. L. 31. D. ibid. Hodie vel executiue mandatum S. C. prouti instrumenta priuata l. publica fide, eaque pleniſſima, constant. petitur. Mandatum idem praestat, ac si iudicati actione ageretur.

(*t*) L 21. §. 9. h. t.

(*u*) d. l. §. 3. 4. 7. 8. 10. 11.

(*v*) d. l. §. 4.

(*w*) L. 21. §. fin. ibid.

§. 113.

b) De recepto eiusque effectibus.

Quemadmodum vero partes litigantes sua conventione efficere non possunt, vt tertius cauſſam ex necessitate suscipiat, ita necesse est, vt etiam cum arbitro ineatur specialis conuentio, quae *receptum* vocatur (*a*) quod est: *conuentio inter partes litigantes ex vno, et arbitrum ex altero latere, de negotio controuerso secundum normam compromissi cognoscendo et decidendo.* Quamuis itaque duae circa arbitrium

constituendae sint conuentiones, tamen vtiliter in eodem instrumento coniunguntur. Ex recepto obligatur arbiter: 1) ad cognoscendam et decidendam causam et compellitur mulctae dictione (*b*), quo intuitu ludicis officium summarie imploratur. Possunt etiam, quod consultius, poenam conuentionalem recepto adiicere, vt proinde ad poenam conuentionalem agatur. 2) Plures, simul, aut nullus cogendus (*c*). 3) Quodsi dies adiectus, intra diem proferri sententia vel dies ex voluntate partium prorogari debet (*d*). Nullo vero adiecto die omni tempore cogitur (*e*). De pluribus rebus connexis simul sententiam dicere debet; alias dixisse sententiam non videtur, quod in causis separatis secus (*f*). Excusatur tamen 1) si partes eum infamauerint, sed non nisi causa cognita (*g*), 2) per inimicitias, 3) per munus, secundum quid tamen, 4) per peregrinationem, 5) per valetudinem aduersam (*h*), 6) si eum deseruerint, et vel ad iudicium vel alium arbitrum reuertantur (*i*), 7) si compromissum inefficax sit (*k*), 8) si alia iusta causa eum impediat (*l*), 9) si iuret sibi nondum liquere (*m*). Vides receptum a mero mandato, cui tempestiue renunciari licet, maximopere differre (*n*).

(*a*) Rubr. D. de receptis, qui arbitrium receperunt vt sententiam dicant. Ita etiam verba Edicti praetorii intelligenda in L. 3. §. 2. D. h. t.

(*b*) L. 32. §. 12. D. h. t. Quodsi prolixa inde euaderet iudiciaria quaestio,

ſtio, quam tamen partes in cauſa principali praecauere voluerunr, ſatius duco, alium potius eligere arbitrum.

(*c*) L. 17. §. 2. D. h. t.

(*d*) L. 25. D. L. 1. C. ibid.

(*e*) L. 14. ibid.

(*f*) L. 21. ibid.

(*g*) L. 9. §. 4. L. 15. ibid

(*b*) L. 15. et 16. D. ibid.

(*i*) L. 9. §. 5. L. 17. § 1 ibid.

(*k*) L. 11. §. 5. ibid.

(*l*) L. 16. pr. ibid L. 15. in fine ibid. vbi verba: *aut occupatio negotiorum propriorum.*

(*m*) L. 13. §. vlt. h. t. quod tamen hodie non obſeruatur, cum potius interlocutoriam ſuper probatione ferre debeat ſententiam.

(*n*) c. 30. X. de Elect.

§. 114.

4) *De modo procedendi.*

Modus procedendi in compromiſſo praeſcriptus ante omnia ſequendus, alias ordinario modo procedendum, quod intuitu poenarum contumaciae imprimis attendendum.

§. 115.

5) *De effectu laudi.*

Effectus laudi controuerſus (*a*), verior tamen eſt ſententia: *hodie* concedi appellationem extraiudicialem ad reformandam iniquitatem laudi manifeſtam, non vero, proprie loquendo, reductionem ad arbitrium boni viri (§. 109. (a) in fin.) vel remedium vtile ex L. 2. C. de reſc. emt. vendit (*b*). Poſſunt tamen partes ſua conven-

ventione omne dubium praecludere. (§. 112. n. 7.) Quodsi laudo non pareatur, poena committitur, qua non adiecta, ex subscriptione vel silentio X. dierum, actione in factum ad laudum seruandum agitur (*c*). Ad praescriptionem interrumpendam eodem modo sufficit vti iudiciaria tractatio (*d*).

(*a*) *Iure Pandectarum*, certum est, laudo arbitri *ex regula* stari debere, siue aequum sit, siue iniquum L. 27. § 2. D. h. t., L. 76. 77. D. pro socio, exceptis casibus: si dolose egerit aduersarius vel vbi actio l. exceptio doli, locum haberet, L. 31. et 32. §. 14. ibid. L. 3. C ibid (II. 56.) *Iure Codicis* anteiustinianeo appellatio ideo reprobatur: a) *quia neque iudicati actio competat* i. e. quia ea, quae ipsis iudiciis competunt, eiusmodi priuatae decisioni competere nequeant, b) *quia ideo poena adiiciatur*. L. 1. C. ibid Sed quid, si poena non adiecta? Deinde probe attendendum, *hactenus semper compromissa mediante stipulatione inita suppo-ni*, vbi praecise verbis, non vero aequitati inhaerendum; Quid itaque, si nudo pacto compromissum, vti hodie, initum fuerit? Iustinianus hos casus probe secernit in L. 4. et 5 C h t. Compromissa enim stricti iuris et iuramento vallata praecisam laudo standi necessitatem habent; ast si nudo pacto, et poena non adiecta, compromiss. sum sit, laudo non staturi, nisi a) subscripserint laudo: *quod non displiceat ambabus partibus sententia, vel se arbitri formam* (i. e. decisionem) *amplecti*; vel b) silentio decem dierum roborauerint; quibus casibus Imperator actionem in factum ad exequendam sententiam concedit. Quodsi itaque laudo extra hos casus stare nolit actor vel reus *attestationem* (i. e. pro-

e. proteſtationem) *iudici vel aduerſario mittere debet, per quam manifeſtum ſit, definitionem non eſſe amplectendam.* Cum proteſtatione autem pari paſſu ambulat appellatio extraiudicialis, quae ex Iure Canonico originem ducit. Sunt autem qui id, quod de compromiſſis, ſtipulatione initis, valet, pacti iis hodiernis, propter ſimilem pactorum efficaciam, tribuunt; Sed minus recte: cum quidem pacta hodie *etiam* actionem, *ſed non ſtricti iuris* producant; et ſtrictum Ius, quod ſolemnitas verborum deſiderat, hodie ad conuentiones b. f. minus recte producatur. Ius Canonicum laudi iniqui reformationem adnitit in c. 2. 5. 6. 11. et 12 X. de arbitr. c. 7. X. de confirmat. vtili.

(*b*) Id tamen admiſſum in R. I. de 1594. §. 66. **So wollen und ordnen wir ꝛc.**

(*c*) L. 4. § fin. L. 5. C. h. t. Actio iudicati quidem denegatur, ſed vtilem iudicati competere exiſtimo.

(*d*) L. 5. §. 1. ibid.

§. 116.

5) *De modis diſſoluendi tam compromiſſum, quam receptum.*

Supereſt, vt de modis diſſoluendi vtramque conuentionem videamus. Diſſoluitur: 1) mutuo diſſenſu (*a*), l. acceptilatione apud Romanos (*b*); II) morte arbitri et morte vnius compromittentium, mentione heredum non facta (*c*); III) ſi litigatorum vnus bonis cedat, quia tunc nec agere nec conueniri poteſt (*d*); IV) ſi ſordes vel turpitudo manifeſta ſit (*e*); V) die elapſo non prorogato (*f*); VI) poena ſemel com-

commiſſa (*g*); VII) pronunciato laudo; (*h*) VIII) rei interitu. (*i*)

(*a*) L. 9. §. 5. L. 10. L. 11. pr. D. h t

(*b*) L 13. pr. L. 32. §. 3. ibid.

(*c*) L. 27. §. 1. L. 32. §. 19. L. 49 §. 2. ibid. c. vlt. X. de arbitr. Si pluribus arbitri coniunctim dati, morte etiam vnius, niſi aliter conuentum, extinguitur compromiſſum c. 42. X. de off. et pcteſt. Iud. (l. 29)

(*d*) L. 17. pr D. ibid.

(*e*) L. 9. §. 3. D ibid.

(*f*) L 21. §. 8. L 32. §. 3. in fin. D. ib.

(*g*) L. 32. §. 1. 1. 34. §. 1. h. t.

(*h*) L. 19. §. fin. i. bid.

(*i*) L. 32. §. 5. ibid.

Formular.

Kund und zuwiſſen ſey hiermit jedermännig-lich, abſonderlich denenjenigen, ſo daran gele-gen.

Nachdemahlen zwiſchen uns in Anſehung der bishero in Gemeinſchaft gehabten Handlung ein weitläuftiger Streit entſtanden, und wir uns darüber nicht vereinigen können, vielmehr es auf rechtliche Entſcheidung ankommen laſſen müſſen; hierzu aber die ſchiedesrichterliche Beylegung der kürtzeſte und mit den wenigſten Koſten ver-knüpfte Weg zu ſeyn erachtet; als ſetzen wir vor uns und unſere Erben hiermit feſt:

1) Daß der hieſige Herr Bürgermeiſter N. die Herrn Doctores N. und N., alle die aus dieſer

ser Societät herrührende streitige Sachen, wie hernach folget, gemeinschaftlich, jedoch dergestalt untersuchen, und zusammen auf einmahl entscheiden sollen, daß wenn einer behindert wäre, oder sich sonst der Sache befugter Weise nicht unterziehen wollte, sodann die andern beyden in der Sache fortfahren sollen. Insoferne nun auf die Art vota paria heraus kämen, soll der Licentiatus N. als Superarbiter zugezogen werden, wodurch denn entweder maiora sofort beschaffet, oder doch eine dritte Meynung angenommen werden kann, womit hernach einer von denen andern beyden vermuthlich übereinstimmen wird. Sollte aber ein jeder auf seiner verschiedenen Meynung bestehen, so sollen die Acta nebst denen voti an eine Juristen-Facultät geschicket, und es bey derjenigen Meynung gelassen werden, welcher selbige beytritt.

2) Sollen und wollen diese ernannte Herrn Schiedesrichter die Untersuchung an keinem andern Orte als allhier vornehmen, und binnen einem Jahre den Spruch thun, auch sich der Untersuchung und Entscheidung in keinen andern, als durch ausdrückliche Gesetze, nahmentlich zugelassenen Fällen entziehen, wiedrigenfalls aber den erweislichen Schaden ersetzen, und überdem der oder diejenige ein jeder 50 rthlr. zur Strafe (an das hiesige Armenhaus) erlegen.

3) Mit der Untersuchung soll es nun auf diese Weise gehalten werden: daß ich N. als Kläger

in

in denen nächsten Tagen die Klage überreiche, worauf bey 50 rthlr. Strafe zu milden Stiftungen von 14 Tagen zu 14 Tagen, ohne fernere Weisung bis zur duplic (wofern nicht schon bey der exceptivischen Nothdurft der status controversiae hinlänglich bestimmet befunden würde, als welchen Falls die Sache auf reifliches Ermessen derer Herrn Schiedsrichter, ohne weitere Handlung vor beschlossen anzunehmen) wechselsweise mit Ausschliessung aller dilatoriarum exceptionum (gestalten die Herrn Arbitri dasjenige, so ad praeliminaria iudicii und essentialia processus gehöret vor sich zu verfügen berechtiget seyn sollen,) gehandelt werden, und ein jeder von seinem facto actionis & replicae und respective exceptionis &duplicae sofort bey jedem exhibito den Beweis bey Verlust desselben, woferne einer solchen Beweis nicht erst nachher erhielte, und solches dargethan würde, sofort per articulos antreten, einer dem andern die erweislich in Händen habende documenta, sie mögen Nahmen haben, wie sie wollen, ediren soll, und zwar bey unverlängter poena e. diti & recogniti, oder woferne der tenor documenti noch nicht bekannt, sub poena confessi & convicti. Auf besseren Beweis soll hingegen so wenig, als blos interlocutorie auf Beweis und Gegenbeweis in terminis generalibus erkannt, sondern daferne auf Beweis und Gegenbeweis zu erkennen nöthig, das thema probandum cum termino probatorio peremtorio vorgeschrieben, und durch ein summarisches Verfahren weiter fortgese-

setzet, und wenn dieser Beweis absolviret, ohne Disputir-Gesätze, hierauf binnen obgenannter Frist das Urtheil definitive entweder pure oder sub conditione iuramenti necessarii gefället, selbiges gehörig publiciret, und es hierbey, ohne alle Rechtsmittel, gelassen werden, ausser in denen Fällen, worinn die Gesetze solches nahmentlich und ausdrücklich erlauben. Woneben jedoch die Herrn Schiedsrichter bey jeder einkommenden Handlung dahin sehen werden, ob darinn alles und jedes, was die essentialia processus betrift, gehörig in Acht genommen worden, wiedrigenfalls das exhibitum sofort mit umständlicher Weisung zurück gegeben, um ehender im Procels weiter nicht fortgefahren werden soll, bis die Handlung rechtmäßig eingerichtet, welche sodann bey obiger Strafe und binnen obiger Zeit, der Weisung gemäs eingerichtet werden soll.

4) Zur Gelebung dieses Ausspruches soll ein jeder unter einer abgeredeten Strafe von 500 thlr. schreiben fünfhundert Reichsthaler in alten Louisd'or, zu 5 thlr. gerechnet, verbunden, und dem andern Theile anheim gestellet seyn, ob er diese Summe einfordern, oder gehörigen Orts umsträckliche execution nachsuchen will, gestalten letzteren Falls wir uns wechselsweise, aller uns zustehende exceptionem begeben, und wollen vielmehr, daß wieder den renitenten auf Uebergebung dieses compromissi und der Compromiss-Acten nebst dem Urtheil sofort ohne weiteren Pro-

ceſſ mit gerichtlicher execution verfahren werden ſolle.

5) Zur Sicherheit aller dieſer Verabredungen ſetzen wir unſer ſämtliches gegenwärtiges und zukünftiges Vermögen überhaupt, insbeſondere aber ich N. mein Wohn- und Brauhaus ꝛc. und ich N. den groſſen Garten ꝛc. zum Unterpfande ein, und wollen ad effectum hypothecae publicae hierüber obrigkeitliche confirmation gebührend ſuchen.

6) Daneben machen wir die erwählten Schiedsrichter uns anheiſchig, uns auf vorbemeldete Weiſe der Sache zu unterziehen, dieſes compromiſs in allen auf das ſorgfältigſte zu befolgen, widrigenfalls aber ein jeder eine Strafe von 20 thlr. in alten Louisdo'r zu 5 thlr. gerechnet, zu erlegen, geloben und verſprechen auch, bey Entſcheidung der Sache allen Fleis nach unſerm beſten Wiſſen und Gewiſſen anzuwenden.

Wogegen 7) wir compromittentes einem jeden derer Herrn Schiedsrichter, ſo der Sache gebührend obgelegen haben werden, nach gefälletem Spruche 100 thlr., gleichfalls in Louisd'or. nach obigem valeur, zu bezahlen, auch uns mit demjenigen, ſo wieder ſein Verſchulden an dem arbitrio behindert wird, uns zu deſſen Zufriedenheit abzufinden verſprechen; Dahingegen derjenige, ſo ſich ohne Grund dem arbitrio entziehet,

auch

auch gar keine Vergütung zu hoffen, sondern vielmehr die §. 6. abgeredete Strafe zu erlegen hat. Nachdem nun alles dieses wissentlich und wohlbedächtlich also von uns abgeredet, so haben wir die compromittentes sowohl, als die Schiedsrichter dieses Instrument eigenhändig unterschrieben und besiegelt. So geschehen ꝛc.

TITVLVS X.

DE

DONATIONIBVS INTER VIVOS.

§. 117.

De donationis idea et speciebus.

Donatio est pactum legitimum vnilaterale, dominii translatiuum, quo liberalitas, in alterum acceptantem, confertur (*a*). Olim non nisi traditione (*b*) perficiebatur, indeque modis acquirendi annumerabatur; (Iurisprud. extrai. §. 203.) Sed Iustinianus eidem pacti legitimi vim tribuit, ex quo titulis dominium translatiuis, lucratiuis tamen, annumerata est. Summa diuisio est haec: vel inter viuos vel mortis causa celebratur. De illa hic, de posteriori titulo sequenti; Vtraque vel remuneratoria (*c*) est, vel simplex. Illa titulum oneroſum imitatur, non haec. Donatio alia est omnium bonorum, alia particularis. Denique etiam in simplicem & donatio-

nem ante nuptias dispeſcitur. Tandem l. pura eſt l. per conditionem diem vel modum ſuspenditur.

(a) L. 19. §. 2. et L. 29. pr. D. de Donat. (XXXIX. 5.) L. 10. C. ibid. (VIII. 54.)

(*b*) Vid. L. 35. §. vlt. C. de Donat. (VIII, 54.) Ex hoc principio deciſio L. 2. §. 6. L. 19. §. 3. et L. 25. L. 35. §. 1. D. h. t. lucem accipit.

(*c*) L. 27. D. ibid. L. 25. §. 11. D. de petit hered. (V. 3.) minime vero benemerita ita comparata eſſe debent, vt ad remunerationem agi poſſit, ſed ſufficit obligatio imperfecta ad remunerandum.

§. 118.

De perſonis et de obiecto.

Donare poſſunt, qui alienare et de re diſponere valent. Speciatim prohibitae ſunt: 1) donatio inter coniuges (*a*), 2) Magiſtratui facta, etiam in bona cauſa (*b*), 3) a milite focariis facta (*c*). quod tamen hodie vix obſeruatur, 3) inter patrem et filiumfamilias, niſi a) donatio morte patris confirmata ſit, vel b) peculium caſtrenſe efficiat (*d*). 4) Filiusfamilias ex bonis, quorum liberam diſpoſitionem non habet, regulariter non donat, niſi a) ex iuſta cauſa, et b) conſenſu patris l. expreſſo, c) vel praeſumto (*e*). 5) Tutor alienare non poteſt, multo minus donare, niſi donatio ſpecies debiti ſit (*f*). 6) Debitor obaeratus nec alienare, proinde nec donare valet (*g*). Donationis acceptatio et Iure romano requiritur,

tur, (*h*) et naturae pactorum conuenit. Acceptare autem potest quilibet, etiam alius pro alio, modo intereſſe habeat (*i*); et nihil impedit, ſi acceptans illam ſpeciem ſibi habere nequeat e. g. pium corpus rem immobilem absque amortizatione, cum aequipollens praeſtari poſſit. Acceptatio etiam implicite fit, per aſſeruationem inſtrumenti donationis, vel traditionem ipſius rei donatae. *Res* et *facta* obiectum donationis conſtituunt, quae alienari poſſunt, ita tamen, vt ſi 500. ſolidos excedat, exceſſus non niſi praeuia inſinuatione iudiciali valeat. (Iurisprud. extraiud. §. 197. ſeq.) Tam res ſingulae, quam omnia bona praeſentia et futura donari poſſunt, (*k*) modo hoc caſu donator ſibi de alimentis proſpiciat, (ibid. §. 201.) ita, vt primum illud detrahatur, quod creditoribus debetur (*l*). Indiſtincte autem donator beneficio competentiae gaudet (*m*).

(*a*) t. t. de donat. inter vir. et vxor. (XXIV. 1.) t. t. C. eod. (16.)

(*b*) L. 2. C. de don. int. vir. et vxor.

(*c*) d. L. 2. C. de don. int. vir. et vxor.

(*d*) L. 1. §. 1. D. pro don. (XLI, 6.) L. vir. C de impub. et al. ſubſtit. (VI, 26.)

(*e*) L. 7. pr. et §. 1. 2, 3. L. 9. §. 2. D. de donat.

(*f*) L. 12. §. 3. de adm. et per. tut. (XXVI, 7.)

(*g*) L. 17. D. de m. c. donat.

(*h*) §. 2. I. de donat. (II, 7.) L. 10, L. 19 §. 3. L. 26, L. 32. L. 35 D. L. 10. C. ibid. L. 55. D. de O et A. (XLIV. 7.) Quod adeo verum, vt Architecti Iuris Romani etiam in m. c. donatione acceptationem deſideraue-

 rint.

desiderauerint. L. 1. C. de castrens. pec. (XII, 37.) L. 25. C. de donat. inter vir. et vxor. (V. 16) In remissione autem debitinon desideratur acceptatio L. 53. D. Solut. (XLVI 3.) L. 47. de O et A (XLIV. 7.)

(*i*) Arg. L. 3. C. de donat. quae sub modo (VIII, 55.) Sic tutor pupillo recte donat, absque speciali acceptatione pupilli, cum duplicem personam repraesentet. §. 4. de inut stip. L. 3. C. de inut. stip. §. 18. 19. I. de V. O

(*k*) L. 35. §. 4. C. de donat. L. 8. C. de revoc. donat. (VIII, 56.) L. 17. §. 1. D. quae in fraud. Cred. (XLII, 8.)

(*l*) L. 12. D. de donat. L. 19. §. 1. L. 49. 50. D. de re iud. (XLII, 1.) L. 54. D. sol. matrim. Inde vana est Cautela *Strykii* S. III. c. 9. §. VIII. de suscipiendo aere alieno.

(*m*) d. L. 12. L. 33. pr. D. de Donat. d. L. 19 et 49 D. de re iud. §. 38. I. de act. (IV. 6.) Haec tamen non aliter vera sunt quam si ipse donatarius ad implendam donationem agat. Si tertius delegatus agat, cessat beneficium competentiae. L. 33. cit. §. ult. Alia exceptio est in dote ab extraneo promissa, regulariter vero competit patri. L. 84. D. de Iure dot. Pugnat tamen cum L. 33. ibid.

§. 119.

De capitibus conuentionis.

Donatio solo consensu expresso vel tacito constat, nec aliter scripturam desiderat, (*a*), quam si confirmationis necessitatem secum habeat. Titulum praeter liberalitatem non exigit (*b*), quae, cum in dubio non praesumatur (*c*), distinctim exprimenda. Quatenus tamen donator se non praecise in certa cau-

cauſa impulſiua fundat, cauſam conſultius omittimus, cum alias ſaepe falſa cauſa, de qua non conſtat an ſcienter adiecta, litis occaſionem praebeat (*d*). In donatione remuneratoria, vtiliter cauſa pleniſſime adiicitur, quia donatarius tunc demum titulum quaſi oneroſum inde adſtruere, donatur vero ex errore facti facilius donationem reuocare poſſit. Deinde res donata diſtincte determinanda, cum in dubio quam minimum donatum praeſumatur; vbi cauendum, ne inofficioſa ſit donatio (*e*). Denique etiam vel ſimul tradatur, vel terminus traditionis exprimatur, qui licet ad mortem donatoris vsque extendatur, non efficit donationem mortis cauſa, modo animus donandi purus ſit (*f*); Quodſi vero donationem, conditione, modo, vel ſupervenientia liberorum reſtringendi animus eſt (*g*), vt hoc ſedulo exprimatur, et vt caſu exiſtente dominium ipſo Iure ad donatorem redire debeat, vtiliter cauetur (*h*). Ingratitudinis cauſas ſpeciales, praeter legales, non minus ſalubri conſilio enumeramus, quae maximas ſaepenumero pariunt lites. Cum autem Ius reuocandi donationem tantummodo donatorio non eius haeredi, niſi actio praeparata ſit, vel omnis vindicta excludatur, competat, etiam hoc intuitu conſulto haeredi conceditur reuocandi poteſtas. Hiſce ita ex parte donatoris determinatis, ſequitur acceptatio donatarii, cum promiſſione ſeruandae conditionis et modi, vbi intuitu alimentorum forſan reſeruatorum ſumma praecautione opus

eſt, vt hypotheca in immobilibus conſtituatur. Donatarii vero intereſt, vt, maxime in donatione remuneratoria, ſibi euictionem vel vſuras, quae ſimpliciter non competunt (*i*), promitti curet, et vel confirmatione vel inſinuatione ſibi proſpiciat, in caſibus vbi vna vel altera requiritur (Iurisprud. exrrai. §. 38. in fin. et 197. ſeq.)

(*a*) L. 53. D. de R. I. L. 2. §. 1. D. pact. (II, 14.) L. 26. D. de probat. (XXII, 3.) L. 2 - 6. C. de revoc. donat. (VIII, 56.) Aliud ſecundum L. 27. C. ibid. quod poſtea mutatum in L. 2. 9. 34. et 35. §. 3. C. ibid.

(*b*) L. 7. pr. L. 29. pr. D. de donat. Ita vt ſi cauſa intercedat, non eſt donatio ſed contractus innominatus L. 19. §. 1. 5. et 6. D. de donat.

(*c*) L. 25. D. de probat. niſi pietatis ratio aliam interpretationem ſuadeat. L. 34. D. de Neg. geſt. (III, 5.) L. 13. §. fin. de donat. inter vir. et vxor (XXIV. 1) Re ex alio titulo tradita, licet verba retinendi adiiciantur, non colligitur donatio, vti elegans deciſio eſt L. 31. §. 3. h. t. Regulae interpretandi dubiam donationem traduntur ſequentes in L. 35. C. de donat: 1) Si pondus argenti absque alia determinatione promiſſum, in vaſis, non tamen in peiori maſſa; 2) Si reditus ex poſſeſſionibus promiſſi, fundi vero non additi, nec optimi nec peſſimi dari poſſunt; 3) Idem eſt in ſeruis donatis; 4) Si quis argentum vel ſeruos donauerit, idque eosue, vel non tantum habeat, argentum eiusdem bonitatis pro ſingulis vero ſeruis deficientibus 15. ſolidos ſoluere debet. In reditibus autem in 15 annos aeſtimationem praeſtat.

(*d*) L. 17. §. 2. L. 72. §. 6. D. de condit. et demonſtrat. (XXXV. 1.) § 31. I. de leg. (II, 20.) maxime cum affectionis gratia etiam meretrici donare liceat. L. 5. D. h. t.

(*e*)

(*e*) L. 87. §. 3. D. de leg, 2. t. t. C. de inofficiosa donat. (III, 29.)

(*f*) L. 42. §. 1. D. de m. c. donat. (XXXIX. 5) L. 16. D. de donat. L. 45. §. 3. L. 46. pr. de V. O.

(*g*) L. 1. pr. L. 19. §. 5. et 6. D. de donat. Eleganter ICtus in L. 2. et 3. D. h. t. inter causam et conditionem distinguit. Perfecta vero donatione amplius non admittitur restrictio. L. 4. C. de donat. quae sub modo (VIII, 55.)

(*b*) L. 1. C. de donat: quae sub modo.

(*i*) L. 22. D. de donat.

§. 120.

De reuocatione donationis.

Reuocatur perfecta donatio: 1) propter ingratitudinis causas sequentes: a) iniurias atroces, b) illationem manuum impiarum, c) si iacturae molem ex insidiis suis ingerat, quae non leuem sensum substantiae donatoris imponat, d) vitae periculum illatum, e) propter non impletum modum (*a*). Haec reuocatio tantummodo competit donatori, non vero a) heredi (*b*), cum vindictam spiret, nisi praeparata, vel ita expresse a donatore heredi concessa sit (*c*), vt omnis vindictae ratio cesset. b) Matri, quae ad secundas nuptias transiit (*d*), propter odium praesumtum contra liberos prioris matrimonii, non aliter quam ex tribus causis reuocandi potestas datur: 1) propter insidias vitae, 2) illatas impias manus 3) substantiae iacturam. (*e*) c) Matri viduae autem, quae luxuriose viuit, plane non competit

reuocatio (*f*). d) Donatio remuneratoria aegre et non nisi ex graui causa reuocatur (*g*). Reuocatur autem donatio ex tempore ingratitudinis in litem deductae (*b*), et non competit contra tertium possessorem (*i*). Renunciatio reuocationis ex capite ingratitudinis, quia inuitaret ad delinquendam, nihil operatur. II) Reuocatur excessus 500 solidorum (*k*). III) Ob credita exsoluenda. (§. 118. n. 6.) IV). Ob beneficium competentiae. Non vero *a*) ob superuenientiam liberorum, secundum theoriam (*l*), quamuis praxis communiter contrarium admittat *β*) non propter laesionem (*m*).

(*a*) L. 1, 7, 9 et vlt. C. de reuoc. donat (VIII 56.) arg. L. 32. § 4. D. de donat. int. vir. et vx.

(*b*) L. 7. et vlt. cit.

(*c*) Ita colligo ex ver. bis finalibus L. vlt. cit. *Etenim si ipse, qui hoc passus est, tacuerit* etc. Ergo si non tacuerit, heres agere recte potest, maxime si aliae causae accedant, quae vindictam remouent. v. g. Testator in Testamento ait: Und ob mir gleich N nachdem Leben getrachtet, so vergebe ihm doch solches als ein Christ, will aber daß mein Erbe dennoch die dem N. gethane Schenkung nach meinem Tode zu wiederru-

fen Macht haben soll, gestalten ich demselben alle die Gutheit, und Vorsorge so mir derselbe erwiesen, nicht genung verdanken kan, und es also vor billig halte, ihm die bemeldete Schenkung ebenfals zuzuwenden.

(*d*) d. L. 7.

(*e*) Auth. quod mater filio C. ibid.

(*f*) d. l. 7. in fin. quod non correctum per alleg. auth.

(*g*) L. 34. §. 1. D. de Donat.

(*b*) L. 7. verbis; *eo die quo controuersiae qualecunque principium iussu iudicantium datur.*

(*i*)

(*i*) ibid. verbis: *Caeterum ea* etc.

(*k*) L. 34. pr. L. 36. §. fin. C. de donat. L. 21. D. ibid.

(*l*) L. 8. C. de reuoc. donat. ſingularem nexum patronum inter et liber. tum reſpicit. L. 5. C. de inoff. donat. (III, 29.) vero itidem nexum ſimilem: parentis et liberorum emancipatorum, habet. Si quis aliquem reſtitutione hereditatis ita grauaverit, ſi intra trigeſimum annum moriatur, ſed liberos interim procreet, ceſſat reſtitutionis obligatio, ceu decidit Papin. in L. 102. D. de condit. et dem (142.) et Imp. Valer. et (XXXV. I.) eumque laudat Iuſtin. in L. 30 C. de fideic. (VI. 24.) et Imp. Valer et Gallienus in L. 6. C. de inſtit. et ſubſtit. (VI. 25.)

(*m*) L. 22. D. de Donat.

Formular einer Schenkung unter denen Lebenden.

Ich Endesbemeldeter für mich, meine Erben und Erbnehmen mittelſt dieſes urkunde und bekenne:

Demnach ich dem Herrn Cajo allhier meine gute Geſinnungen gegen ihn zu erkennen zu geben bedacht geweſen, als habe ich aus eigener Bewegnüs, ohne jemandes Anſtiften oder Zunöthigung demſelben hiermit mein auf der N. Straſſe zwiſchen N. und N. belegenes Wohnhaus, ſamt Hofraum, Hintergebäude, Garten, eingemauerten Keſſeln, wie auch mit den darinn befindlichen Meublen, hierdurch unter denen lebendigen unwiederruflich dergeſtalt geſchenket, daß ihm dieſes Haus nach meinem Tode ſo fort von meinen

Er-

Erben ohne einige Hinderung oder Abzug, von allen Lasten frey, zu völligem Eigenthum übergeben werden soll, gestalten ich mir bis dahin den Gebrauch desselben vorbehalte, den Herrn Cajum aber von nun an als Eigenthümer erkenne, und gedachtes Haus blos in seinem Nahmen zu besitzen, immittelst aber mich aller Veräusserung oder Verpfändung zu enthalten verspreche, es wäre denn daß ich ohne mein Verschulden meine übrigen Güter verlöhre, alsdenn soll diese Schenkung als nicht geschehen angesehen werden. Dahingegen aber behalte ich mir ausdrücklich bevor, daß, woferne ich mich zu einer anderweiten Ehe entschliessen würde, und Kinder daraus erfolgen, ich selbige gänzlich (vel ita: bis auf den Pflichttheil) zu wiederrufen befugt seyn will. (vel ita: Daneben gelobe ich, daß wenn ich auch gleich zu einer anderweiten Ehe schreiten und Kinder erzeugen würde, so soll nichts desto weniger diese Schenkung bey ihren Kräften bleiben)

Nachdem nun Herr Cajus alles dieses danknehmig acceptiret, so habe ich diesen Schenkungs-Brief darüber ausgestellet, eigenhändig unterschrieben und besiegelt; Es soll auch dersebe zur gerichtlichen Insinuation und zu Erlangung des Eigenthums zur obrigkeitlichen Confirmation befördert, und sodann dieses Instrument dem Hr. Cajo zur Urkunde eingehändiget werden. So geschehen ꝛc.

TIT. V.

TITVLVS XI.

DE

DONATIONIBVS MORTIS CAVSA.

§. 121.

Idea m. c. donationis, eiusque ſpecies.

Mortis cauſa donatio eſt ſpecies vltimae voluntatis minus ſolennis, qua quis rem ſingularem, in caſum mortis, alteri acceptanti ita donat, vt non ſtatim, ſed poſt mortem valere incipiat (*a*). Fit autem mentio mortis varie: I) nullo periculo mortis inſtante, ſed ſola mortalitatis cogitatione; II) imminente periculo mortis, ita vt ſtatim fiat accipientis; III) ſi quidem periculum adſit, ſed non ita detur, vt ſtatim fiat accipientis (*b*). E contrario non eſt m. c. donatio, ſed inter viuos, quando moriens pure donat, et mortis tantummodo tanquam termini traditionis mentionem facit. (§. 119.) Ex collatione horum caſuum apparet, m. c. donationi illam tacitam conditionem (*c*) ineſſe: ſi donans in illa voluntate ad mortem vsque perſeuerauerit. Inde etiam fluctuat hoc negotium inter pactum et vltimam voluntatem; Acceptationem enim cum pactis, formam vero et effectum cum vltimis voluntatibus habet communem, cum Iure Legatorum aeſtimetur (*d*). Inde etiam eſt, quod ratione perſonarum nihil aliud hic ſpe-

ſpeciatim monendum, quam vt ii actiue et paſſiue ad hoc negotium concurrere poſſint, qui teſtamentum facere, legare et reſpectiue hoc modo aliquid acquirere poſſunt (*e*), et quidem tempore mortis inſpecto (*f*).

(*a*) Deriſoria eſt definitio §. 1 I. de donat. (II. 7.) L. 35. §. 2, L. 1 pr. D. de m. c. donat. (XXXIX. 6.) ibi: cum quis habere ſe vult, quam eum, cui donat, magisque eum, cui donat quam heredem ſuum. Accuratius deſcribitur in d. §. 1 *in pr.* I. de donat. (II, 7.)

(*b*) L. 2. D. de m. c. donat. L. 35. §. 4. ibidem.

(*c*) Ita philoſophatur Iulianus in L. I. pr. D. de donat.

(*d*) §. 1. I. de donat. cit L 9. L. 15. L. 37. pr. h. t. L. vlt. C. de donat. cauſa mortis (VIII, 57.)

(*e*) L. 15 et 25. §. 1. h. t. L 2 D. de leg. 1. L. 7. § 4. de donat. Id tamen circa perſonas probe tenendum, filiumfamilias, licet pater in donationem inter viuos conſenſerit, mortis cauſa donare non poſſe. d. L. 7 §. 5. quod ex ſuperſtitione verborum XII. Tabb. fluxit.

(*f*) L. 22. D. h. t.

§. 122.

De forma et capitibus conuentionis.

Cum mortis cauſa donationes ad vltimas voluntates pertineant, intuitu *formae* requiritur: 1) vt quinque teſtes adhibeantur, niſi priuilegiatus teſtandi modus competat (*a*), vel iudicialiter fiat, quo caſu nulli teſtes requiruntur (*b*); 2) vt mortis vel mortalitatis mentio iniiciatur (*c*); Ex eodem

dem principio ratio reddi poteſt, cur 3) inſinuatio non deſideretur (*d*). Quatenus vero cum pactis aequiparatur, requiritur, vt acceptetur (*e*). Quoad materialia tenendum: Per donationem m. c. tantummodo res ſingulares, non vniuerſam hereditatem vel partem intellectualem transferri poſſe, cum heredis nominatio, et fideicommiſſum vniuerſale non niſi in teſtamentis recte fiat, id quod etiam per exaequationem cum legatis, et horum rurſus cum fideicommiſſis particularibus, liquet. 2) Deinde nominatim exprimendum, quod non irreuocabiliter conferatur, alias donatio inter viuos inde euadit (*f*). In dubio tamen pro donatione inter viuos praeſumendum. 3) Apponi poſſunt et aliae conditiones ſuſpenſiuae vel reſolutiuae, addita cautione Mutiana (*ff*). 4) Quartae falcidiae detractio, Ius accreſcendi prohiberi, et a ſubſtitutione eximi poteſt, quae alias locum haberent (*g*). 5) Vel verbis tantummodo vel accedente traditione fit, quae tamen naturam tituli reuocabilis ſequitur (*h*).

(*a*) L. vlt. §. vlt. C. de Cod. Huius numeri defectum non ſuppletiuramentum donantis.

(*b*) L. 31. C. de donat.

(*c*) §. 1. I. de donat. L. 2. 6. L. 35. §. 4. D. de m. c. donat.

(*d*) L. vlt. C. de don. c. m.

(*e*) §. 1. I. de donat. L 38. D de m. c. donat. Abſenti et ignoranti non fit, niſi ſub clauſula codicillari; Etiam per nuntium et epiſtolam recte acceptatur donatio.

(*f*) L.

(*f*) L. 27. 35. D. de m. c. donat.

(*ff*) Nov. 22. c. 44. §. vlt.

(*g*) L. 10. D. h. t. L. 2. C. de donat. c. m. L. 5 et 12. C. ad L. falcid. (VI, 49.) L. vn. §. 14. C. de caduc. toll. (VI, 51.)

(*b*) L. 15. in fin. de manumiff. (XL, 1.)

§. 123.

De effectibus.

Donatio mortis cauſa, quae ob certum aliquod periculum facta eſt, ipſo Iure, absque reuocatione expreſſa, effectu deſtituitur, ſi donator periculum effugerit (*a*). Quae autem mortalitatis tantummodo cogitatione, vel ſub generali mortis mentione inita fuit, ea ex natura cuiuscunque vltimae voluntatis pro lubitu expreſſe et tacite reuocatur (*b*), non reuocata autem ante mortem, poſt mortem effectum fortitur dominii, absque traditione (*c*), modo donatarius donatorem ſuperuixerit (*d*). A legato in eo differt: a) quod ignoranti non fiat, (§. anteced. note.) b) non pendeat ab hereditatis aditione (*e*), et c) non amittatur per impugnationem teſtamenti (*f*), cum per ſe ſubſiſtat.

(*a*) d. §. 1. I. L. 29. D. h. t., imo dum hoc pendet, an conualescere poſſit donator, reuocari poteſt. L. 16. D. ibid.

(*b*) d. §. I. L. 30, 32. D. h. t. L. 4. D. de adim. vel transfer. leg. Per pactum enim de non reuocando tranſit in donationem inter viuos, vbi nulli teſtes requiruntur L. 27. D. de m. c. don.

(*c*) L. 2 D. de publiciana in rem act.

(*d*) Inde

(*d*) Inde vtile est, vt donator etiam in haeredem donatarii, licet hic donatorem non superuivat, conferatur. Si vero *pariter* h. e. simul decedant, qui sibi inuicem donauerunt, neutrius heres petet. L. 25. §. 1. D. h. t.

(*e*) Arg. L. 25 et 32. D. de m. c. donat.

(*f*) L. 5. §. 17. D. de his quae vt indignis.

Formular einer Schenkung von Todes wegen.

Ich Endesbemeldeter mittelst dieses urkunde und bekenne:

Demnach ich eine weite und mit einiger Gefahr verknüpfte Reise nach N. zu unternehmen genötiget werde, mithin es seyn könnte, daß ich auf derselben verstürbe, gleichwohl ich mein Müntz- und Naturalien-Cabinet dem Herrn N. vor allen andern gönne; Als habe ich aus freyer Bewegnis in Gegenwart unten benahmter fünf Zeugen gedachtem Herrn N. von Todeswegen hiermit ermeldetes Müntz- und Naturalien Cabinet, wovon ich demselben sofort die Catalogos zugestellet, nebst denen dazu besonders verfertigten Behältnissen und denen zu deren bequemern Gebrauche gewidmeten Büchern und Instrumenten, nahmentlich auch dem Microscopio simplici und composito anglicano dergestalt geschenket, daß wenn ich auf dieser Reise Todes verfahren würde, gedachter Herr N. solches alles zu völligen Eigenthum haben und ihm ohne Abzug der Falcidiae

oder Trebellianicae, von meinen Erben verabfolget werden soll. Daferne aber gedachter N. vor mir versterben solte; will ich doch, daß diese Schenkung von Todeswegen auf gleiche Weise seinem ältesten Sohne Balthasar N. zu Statten kommen soll. Wenn ich aber demnächst am hiesigen Orte wieder angelanget bin, so soll diese Schenkung sofort gänzlich aufgehoben und erloschen seyn, gleichwie ich mir auch sonst überhaupt hiermit vorbehalte, nach Willkühr eine Aenderung zu machen, und diese Verordnung aufzuheben.

Nachdem nun auch der Herr N. diese Schenkung unter obigen Bedingungen dankbarlich angenommen, als ist dessen allen zur wahren Urkunde dieser Schenkungs-Brief darüber verfertiget, von mir und denen Zeugen nach geschehener Vorlesung, und wohlverstandenem Inhalte eigenhändig unterschrieben und besiegelt, welcher sodann dem Hr. N. zur Beglaubigung eingehändiget werden soll. So geschehen ꝛc.

TITV-

TITVLVS XII.

DE

TRANSACTIONIBVS.

§. 124.

Definitio et ſpecies.

Transactio eſt *conuentio oneroſa bilateralis de controuerſia componenda* (*a*). Iure Romano fiebat: 1) *pacto* ad effectum tantummodo exceptionis (*b*), 2) *ſtipulatione* ad effectum actionis ex ſtipulatu (*c*), 3) *contractu innominato* (*d*), quo caſu actionem praeſcriptis verbis producit. Ex *obiecto* diuiditur: A) in generalem (*e*), de omnibus litibus, iam motis, et ſpecialem (*f*), de certa et determinata controuerſia conceptam; B) in publicam et priuatam: *Illa* mox receſſus inter ſtatus et Imperantem, ſanctio pragmatica, Pacificatio (Friedens-Schlus) audit. Hae de cauſis priuatis ſunt conceptae; Ex *firmamentis* transactioni additis diuiditur C) in iuratam (*g*), cuius violationem infamia maior ſequitur, et non iuratam; D) in poenalem et non poenalem (*h*). Denique *ex auctoritate* E) in iudicialem (*i*) et extraiudicialem, quarum illa in cauſis publicis, maxime ſi liberas gentes concernat, exulat. Transactioni aequiparatur Iuramenti delatio (*k*), et compromiſſum; Differt autem ab eadem pactum remiſſorium.

(a) L. 1. 38. D. de transact. (II, 15.) L. 2, 19. C. ibid. (II, 4.)

(b) L. 2, 9. §. vlt. L. 15. D. L. 17. C. ibid L. 122. §. 5. de V. O. (XLV, 1.)

(c) L. 2, 4, 5. D. ibid. L. 6, 33, 37. 40 C. ibid.

(d) L. 6. 33. C. ibid. Sed hae distinctiones hodie exulant.

(e) L. 12. D. L. 29. C. ibid.

(f) L. 9, 12 D. L. 31, C. ibid.

(g) L. 41, 42. C. ibid.

(h) L. 15. D. ibid.

(i) L. 28 C. ibid. Iudex tam ordinarius quam delegatus absque speciali commissione omni modo transactionem promouere debet, principaliter in primordio litis, postquam aliqualiter de iuribus partium informatus est; alias competit exceptio nondum tentatae amicabilis compositionis. Saepius hoc tentamen, etiam ex officio, in progressu litis, reiterari potest.

(k) L. 2, 31, de Iureiur. (XII, 2.)

§. 125.

De personis.

Transigere possunt, qui tam in genere, quam in specie de obiecto litis, disponendi facultatem liberam habent. *Tutor* de rebus immobilibus non nisi praeuia causae cognitione et decreto valide transigit (*a*), (Iurisprud. extrai. §. 157. n. 1.) de reliquis autem rebus, absque hac quidem legis solennitate, sed non nisi ex magna causa (*b*). *Mandatarius* indistincte non nisi ex speciali mandato valide transigit (*c*). Idem Iuris est in *litis consorte* (*d*), qui quidem pro sua parte, non vero ratione reliquarum partium valide transigit, nec maiora hic obtinent. *Pater* non transigit de rebus filiorum emancipato-

rum

rum (*e*), de rebus autem filiorumfamilias, qui in poteſtate ſunt, aduentitiis transigit ex iuſta cauſa, adhibito liberorum conſenſu, ſi eius aetatis ſint, vt conſentire queant (*f*).

(*a*) L. 22. C. de admin. tut. (V, 37.)

(*b*) L. 54. §. fin. L. 56. §. 4. D. de furt. (XLVI, 2) l 46. §. fin. D. de admin. tut. (XXVI, 7.)

(*c*) L. 60. D. de proc. (III, 3.) l 17. §. fin. D. de iureiur (XII, 2.) Exceptio eſt in eo, cui libera adminiſtratio conceſſa. L. 58. D. de procurat. c. 4 de proc. in 6.

(*d*) L. 3. pr. L. 9. pr. D. de transact. L. 1, 26. C h. t. vbi elegans caſus de matre, quae transigit de ſtatu, qua vero transactione praeiudicium non infertur liberis L. 63. D. de re iud. L. 2. C. int. al. Obſtare videtur l. 14 h.t. Sed ibi dubium erat, ex quibus partibus heredes ſint, quod ante omnia vel transactione vel via Iuris ad finem perduci debebat, antequam agere poterant. Porro dubium mouet L. 7. §. 1. D. ibid. Sed ibi agitur de transactione, quam debitor principalis, fideiuſſore conuento et condemnato, iniit. quae valet, cum eadem cauſa ſit. Regula in §. tradita eatenus vera, vt nequidem transigens, heres tertii non tranſigentis factus, exceptione transactionis ſummoueri queat. Maxime obſtare videtur L. vlt. D. h. t. Ibi debitor ignorans emtori hereditatis transactionem excipiendo opponit, quam cum venditore iniit; item quam debitor ignorans cum fiduciario iniit transactionem, excipiendo opponit fideicommiſſario: Sed ſalua res eſt; venditor ſubtili Iure manet heres, et emtori tantummodo ad intereſſe tenetur; debitor ignorans autem Iure ſolutionem praeſtiuit.

(*e*) L. 10. D. de transact.

(*f*) L. vlt. §. 3. 4. C. de bon. quae lib. (VI, 60.)

§. 126.

De obiecto transactionis.

Transigi potest de rebus, de quibus alienatio procedit et compromissum; Ergo 1) *de causis priuati arbitrii* (*a*, 2) *de quibus ex speciali Legis prohibitione transactio non interdicta.* Quoad prius transactio contra matrimonium certum non admittitur. Quoad posterius vero excipiuntur: 1) relicta per testamentum, non inspectis tabulis, quae non nisi iudicialem admittunt transactionem (*b*), 2) Delicta publica non capitalia, priuata (*c*) et adulterium (*d*), 3) Alimenta futura, de quibus non nisi autore Praetore transigere licet, (Iurisprud. extrai. §. 185.) 4) Transactio nihilo vel aliquo dicis tantummodo gratia dato vel remisso vel retento non valet tanquam transactio (*e*), bene vero tanquam pactum remissorium, quem in finem vtile est, vt hoc casu adiiciatur, quod valere debeat tanquam pactum remissorium (*f*). 5) Transactio super re iudicata (*g*), et vbi neque appellatio, neque restitutio in integrum integra est, Iure Romano non admittitur, bene vero hodie propter difficultatem executionis. 6) Super re certa et iuramento decisa nulla transactio, bene vero pactum remissorium admittitur. Vt autem dubia vocari possit, sufficit timor litis (*h*) 7) Transactionum quaedam *fauorabiles* siue vrgentes sunt (*i*), quae omni modo a Iudice promoveri debent, vbi scil. litium prosecutio scandali

cau-

cauſam praeberet, quod contingit: a) in cauſis iniuriarum parochi et parochianorum, quae ſententia principis ex plenitudine poteſtatis lata dirimendae et ſaepe propter ſalutem animarum conducit, vt eiusmodi Paſtor translocetur et quidem in deteriorem conditionem ſi auctor rixae ſit, vel vindictae nimium indulſerit, b) in cauſis liberorum et parentum, et vbi alius reverentiae reſpectus haud abſimilis adeſt, c) In cauſis exiguis, vbi litis ſumtus quam maxime obiectum litis ſuperarent, vbi Iudici non denegandа poteſtas, vt transactione locum non inveniente, ex arbitrio litem ſtatim ſententia dirimat, et v. g. reum in dimidiam partem condemnet absque vlla probatione, quod paſſim expreſſe ita cautum eſt.

(*a*) C. 4. X. de pactis (I, 35.) c. 5 de rer. permut. (III, 19.) c. 4. 7, 8, 10. X. de transact. (III, 36.)

(*b*) Secundum Theoriam nihil verius, L. 6. D. de transact. collata et explicata ex L. 1. §. 1. D. quemadm. teſtament. aper. (XXIX, 3.) Et ſi transactio ſuper fideicommiſſo generaliter facta, poſtea autem codicilli reperiantur, id quod minus ex transactione accepit, peti adhuc poteſt, non obſtante quod alias transactio per nouiter reperta inſtrumenta infringi nequeat (§. 128.) Huius iuris ratio latet in L. 5. D. quemadm teſt. aper. Publicae enim intereſſe rei crediderunt Romani, teſtamenta ſervari. Porro et haec ratio accedit, quod ante inſpectionem tabularum dici nequeat, an res dubia an certa ſit, ex qua conſideratione tamen validitas transactionis diiudicari debet.

debet. In praxi tamen contrarium ſeruatur.

(c) Romani hac in re iuſto mitiores ſuper delictis capitalibus tranſigendi facultatem conceſſerunt, arg. L. 1. D. de bon. eorum qui ante ſentent. (XLVIII, 21) vbi de corruptione aduerſarii L. vlt. D. de praeuaricat. (XLVII, 15.) L. 18. C. de tranſact et quidem quia ignoſcendum putarunt ei, qui ſanguinem ſuum qualiter qualiter redemtum voluit; quod in facinoroſis et poenam promeritis. crudelem erga Rempublicam, ſaepe etiam praecepta diuina, miſericordiam ſapit. Hodie hoc ius non ſequimur In delictis non capitalibus publicis neque accuſatori transactionem permiſerunt, quin in crimen falſi cadat, neque reo. conf LL. citt. Confeſſi et conuicti poenam ſibi perſuadent plurimi, prouocantes ad art. 31, 44. C. C. C., vbi nihil de hac re, et Nemeſis Carolina ab hac ſententia in tantum aliena eſt, vt ad torturam et corporis delicti et indiciorum ſufficientiam deſideret. Art. 6. et arg. Art. 25. coll. cum Art. 27. ita formato ratiocinio: Fuga propter delictum malam conſcientiam magis prodit, quam transactio; iam vero fuga ſola ad torturam non ſufficit; ergo nec transactio. Poſito vero caſu, malae conſcientiae indicium in quibusdam transactionibus adeſſe; hoc tamen ſemper cauſam transactionis efficere, nemo vniuerſaliter aſſerere audebit. Quae cum ita ſint, argumentum a particulari ad vniuerſale fallax formatur, et contra illam exactitudinem probationis peccatur, quae in cauſis criminalibus ſemper adeſſe debet. In delictis denique priuatis diſtinguunt Romani an ciuiliter an vero criminaliter agatur. Illo caſu permittunt transactionem, quoad intereſſe privatum, L. 54. §. fin. L. 56. §. 4. D de Furt. L. 13. C. eod. quoad infamiam vero habetur confeſſus et conuictus. L. 4. §. fin. L. 5. L. 7. et ſeq.

D. de

D. de his qui not. infam. (III, 2.) Si vero criminaliter agatur, transactio similiter locum non habet. L. vlt. D. de praevaric. (XLVII, 15.) Sed distinctio in publica et priuata delicta, in sensu Iuris Romani, catenus cessat, vt neque furtum, neque rapina, sed tantummodo iniuria et damnum iniuria datum, suo tamen modo, delictis priuatis adscribatur. Proinde haec Iuris Romani scita foris nostris non nisi incongrue applicantur. Sic potius rem tene: de interesse peccuniario priuato semper et in omnibus omnino delictis pacisci licet, absque infamiae effectu ciuili; de poena vero, quae hodie semper publica est, nunquam; cum haec satisfactionem Reipublicae, per consequens quasi interesse alienum, constituat. Contra naturam et ideam transactionis *Carpzouius* transactionem cum Iudice, et quidem superiori, non inferiori admittit, in Praxi rer. crim. P. III. Qu. 148. p. 15.

(*d*) De adulterio ideo transactio non est permissa, quia in aliud delictum, lenocinii scil. incideret coniux laesus, d. L. 18. C. de transact. L. 10. C. ad Leg. Iul. de adult. (IX, 9.) L. 14. pr. D. ad L. Iul. de adult. (XLVIII, 5.)

(*e*) L. 38. C. de transact.

(*f*) L. 1. D. de transact.

(g) L. 7. pr. L. 11. D. de transact. L. 28, 32. C. de transact. L. 23. §. 1. de Condict. indeb. Si post rem iudicatam transigitur, non perimitur res iudicata, id vero, quod datum est, rem iudicatam releuat, id est in compensationem venit L. 7. §. 1. de transact.

(*h*) L. 2 C. de transact. Obstare videtur L. 11. C. ibid., cum ibi duo fratres de fideicommisso reciproco transigant valide. Sed specialis ibidem infertur ratio: *quod fratrum scil. concordia, remoto captandae mortis alterius voto improbabili retineatur.*

§. 127.

§. 127.

De capitibus transactionis et instrumenti structura.

Tam ad meliorem intellectum totius transactionis (*a*), quam vt occurratur exceptioni non cogitatorum (*b*) et deficientis causae dubiae, vtile est, 1) vt praemittatur: historia litis per transactionem sopitae cum ratione mouente, si quae specialis adsit. 2) Ponatur distinctis paragraphis, quid ex vna, quidue ex altera parte iam praestari debeat, quidue remitti vel retineri, quod parcius iuramento firmandum. 3) Si plures lites super rebus non fungibilibus vel Iuribus transactione componendae veniunt, et ea, quae praestari debent, non per auersionem determinari queant, necesse est, vt in singulis litibus dicto modo procedatur. 4) Disponatur expresse, quid Iuris esse debeat, si transactio non impleatur, quo casu vel poena conuentionalis (*c*), vel pactum Commissorium (§. seq.) vtiliter constituitur. Illud suadendum, si propter lites per pactum commissorium resuscitandae difficultatem partes magis praeoptant, vt lis funditus sopiatur, quam vt transactione sublata, et lite in pristinum statum deducta, restauretur. Quodsi autem commissoria conuentio partibus magis arrideat, expresse adiicienda est, et quidem sub clausula resolutiua. 4) Renuncietur liti et causae, eo fine, vt si in lite diffusa forsan haec vel illa quaestio non tacta sit

per

per errorem, nihilominus ſopita habeatur. Si cum minoribus, vel quae iis comparantur, corporibus res ſit, vtiliter reſtitutionis auxilio, mediante iuramento, renunciatur. Renunciatio vero laeſionis nullam vtilitatem habet. 5) Accedat confirmatio Iudicis rei ſitae, quatenus de rebus immobilibus transigitur. Non tam confirmatio, quam inſinuatio appellari meretur, ſi partes extraiudicialem transactionem Iudici tempeſtiue, ne in cauſa vlterius procedatur, indicare debent. Interim notandum, ſcripturam hic non niſi probationis gratia interuenire (*d*).

(*a*) Transactiones ſunt ſtrictae interpretationis. L. 3. L. 12. D de Transaction. L. 3. C ibid. et intentio paciſcentium praecipue ſpectanda; quodſi itaque ſimulata emtio venditio inita, revera autem transactio ſit, infectis habitis, quae ſimulate geſta ſunt, fictum pretium peti nequit. L 21. C. de transact. Huc etiam pertinet L. 24. ibid.

(*b*) L. 9. §. 1, 3, D. de transact. L. 29. collat. cum L. 3. et 31. C. ibid.

(*c*) L. 15. et 16. D. de transact. L. 37. C. ibidem.

(*d*) L. 5 et 28. pr. C. de transact.

§. 128.

de effectu transactionis eiusque reuocatione.

Transactio rite inita habet vim rei iudicatae (*a*) proinde ex regula neque propter nouiter reperta inſtrumenta (*b*), excepta cauſa pupillari et Reipublicae (*c*), neque per Reſcriptum Principis (*d*), neque ſub velamento indebiti con-

condictionis, quasi nulla litis causa fuerit (*e*), rescinditur. Et quatenus tanquam contractus innominatus vel conuentio onerosa (§. 124.) consideratur, locum non habet rescissio, ex capite laesionis enormis (*f*), vel poenitentiae (*g*); bene vero euictio praestanda (*h*). Recte autem rescinditur transactio: 1) ex falsis instrumentis inita, licet iuramento firmata, reliquis articulis transactionis saluis, qui falsis instrumentis non sunt superstructi (*i*), 2) ex causis communibus (*k*), quae consensum vitiant, (§. 6.) 3) mutuo dissensu (*l*), 4) per contrauentionem alterius partis (*m*), vbi maior, qui transactionem iuratam per inuocationem Nominis diuini, vel per salutem Principis firmatam, violauit, infamia notatur, actionem perdit, poenam conventionalem soluere, acceptaque restituere ei tenetur, qui intemerata pacti iura seruauit (*n*). Hodie violator transactionis iuratae tanquam periurus punitur, si ante iuramentum de vitando periurio admonitus fuerit; alias extra ordinem (*o*). 5) Si euidens calumnia ante impletam transactionem appareat (*p*).

(*a*) L. 9, 10. 20. C. de transact. L. 2. 31. D. de iureiur. (XII. 2.)

(*b*) L. 31. D. cit. Nisi alter dolose documenta subtraxerit, quo casu exceptio transactionis per replicationem doli elidi-tur. L. 19. C. de transact Porro nouiter reperta testamenta vel codicilli exactionem non impediunt eius, quod magis in iis est, quam in transactione (§ 126.) c. 1. X. de transact.

(*c*) L.

(*c*) L. 35. D. de re iudic. (XLII, 1.) L. 3. C. de Iure Reipubl. (XI, 29.)

(*d*) L. 16. C. de transact.

(*e*) L. 33. 25. C. ibid. L. 65 §. 1. de condict. indeb. (XII, 6.) L. 6. C. de iur. et facti ignor. (I, 18.)

(*f*) L. 78. §. fin. D. ad SCtum Trebell. (XXXVI, 1.) cit. L. 65.

(*g*) L. 10. L. 39. C. de transact.

(*h*) L. 33. C. ibid.

(*i*) L. 42. C. ib. L. 1. C. si ex falsis instrument. (VII, 58.)

(*k*) Dolum alias conventionem vitiare, certi Iuris est. Obscura itaque est L. 22. C. de transact. vbi: *ad rescindendam transactionem de dolo contestatio non sufficit.* Sed Contestatio hic idem est, ac allegatio i. e. nudum assertum, probatione destitutum, et vocabulo hoc sensu sumto, decisio est plana. Sic L. 34. C. ib d. supponit scientiam laesionis, et inde infertur, volenti non fieri iniuriam, spem vero hereditatis pacto non aequiri, cui similis est casus L. 25. ibid.

(*l*) L. 14. C. de transact.

(*m*) Ibid. L. 40. ibid. Obstare videtur L. 7. C. ibid. vbi actio ad interesse conceditur Sed haec etiam competit, si saluam esse vult transactionem. L. 14. enim expresse praesupponit, alterum etiam a transactione recedere velle. Nec magis obstat L. 17. C. ibid. cum datum repeti, *salua transactione* nequeat, nisi hoc in conuentionem deductum. Eodem modo dubium L. 28. C. ibid. soluitur et sententiam nostram egregie confirmant verba L. 40. C. ibid. vbi: *Si aduersarius hoc maluerit.* Vno vero electo post constitutum iudicium alterum amplius eligi nequit.

(*n*) L. 41. C. ibid.

(*o*) Ita interpretandus art. 107. C. C. C., quamvis in praxi indistincte in iuramentis, conuentionibus adiectis, poena extraor-

traordinaria irrogetur. Kreſs ad d. Art.

(p) L. 65. §. 1. D. de cond. indeb.

Formular.

Zu wiſſen ſey hiemit: Als zwiſchen hieſiger Fürſtl. Cammer an einem, und des verſtorbenen Ober-Amtmanns zu L. Johann Gabriel C. nachgelaſſenen Erben am andern Theil, bey Fürſtl. Juſtitz-Canzeley hieſelbſt deshalb Proceſs geführet worden, daß Fürſtl. Cammer bey Endigung der Pacht des Amts Anno 1720. einen Quartal Pacht Termin von Oſtern bis Johannis gut zu thun ſich geweigert, die C... ſche Erben aber ſolchen Pacht Termin, nebſt dem Intereſſe morae ſeit 1720. von Fürſtl. Cammer gefordert: Und dann bey dem Durchlauchtigſten Fürſten und Herrn Herrn N. der Ober-Commiſſarius Anthon Chriſtoph C. für ſich und in Vollmacht ſeiner übrigen Mit-Erben unterthänigſt angeſuchet, ſo wohl dieſe Rechts-Sache, als auch die zwiſchen der Fürſtl. Cammer und ihm in ſpecie bey dem Fürſtl. Hofgerichte in Rechten befangene Sachen und übrige von ihm angebrachte Beſchwerden, durch eine gnädigſt anzuordnende Commiſſion gütlich beylegen und abthun zu laſſen; Höchſtgedacht Ihro Durchl. auch darauf Dero zu Endes unterſchriebenen Geheimen Juſtiz-Rath gnädigſt committiret, über dieſe Sachen mit dem Ober-Commiſſario C. zu tractiren; So ſind, nachdem die Güte zwiſchen der Fürſtl. Cammer und dem

Ober-

Ober-Commissario versuchet, auch davon an Höchstgedacht Ihro Durchl. unterthänigster Bericht erstattet worden, und Höchst-Dieselbe laut Rescripti vom 3ten huius die von dem Ober-Commissario C, gethane Oblata gnädigst angenommen haben, die streitige Puncte folgendergestalt gütlich beygeleget:

Gleichwie Erstlich Fürstl. Cammer des Erbietens ist, für das geforderte Quartal. Pacht-Geld und liquidirte Interesse morae denen Cschen Erben eins für alles die Summe von Zwölfhundert Thaler zu bezahlen; Also ist solches Erbieten von dem Ober-Commissario für sich und in Vollmacht seiner gesamten Mit-Erben angenommen, und dagegen dem bisherigen Process und allen darin gemachten Anforderungen plenarie renunciiret. Wobey insbesondere der Ober-Commissarius C. sich erkläret hat, den von obigen 1200 thlr. ihm gebührenden achten Theil zu Einhundert Funfzig Thaler schwinden und sich abkürzen zu lassen.

Soviel Zweytens die übrige Irrungen zwischen dem Ober-Commissario C. und der Fürstl. Cammer, in specie den zweytägigen Herrn-Dienst oder jährl. Dienst-Geld betref, welches das Fürstl. Amt L. seit 1735 von der unter H. belegenen N. Mühle angefangen einzufordern und worüber bey dem Fürstl. Hof-Gerichte von dem Ober-Commissario C. Klage erhoben; allwo derselbe bey

der

der possessione vel quasi der hergebrachten immunitaet von dem Dienst saluo petitorio geschützet und Fürstl. Cammer zur restitution des gehobenen Dienst-Geldes und Erstattung der Unkosten schuldig erkannt worden; So ist die Sache dahin verglichen, daß Fürstl. Cammer sich des vorbehaltenen Petitorii begeben, und die Mühle fernerhin wegen des Dienst-Geldes unangesprochen zu lassen, vielmehr dem Ober-Commissario C. einen neuen Erben-Zinß-Brief auf den alten Fuß zu ertheilen, und sich mit der jährlichen recognition von zwey Mfl. zu begnügen erkläret hat: Dahingegen der Ober-Commissarius C. das bisher von dem Amte eingetriebene Dienst-Geld auch die expensas Processus fallen lassen:

Als auch Drittens Fürstl. Cammer von wegen dieser Mühle das Bau- und Brennholz Forst-Zins frey dem Ober-Commissario ferner nicht gestatten wollen, und darüber von diesem bey dem Fürstl. Hof-Gerichte ebenfalls Klage erhoben, daselbst auch Kläger bey der possessione vel quasi der 12 Malter Bernnholzes geschützet, wegen des Bauholzes aber angewiesen worden, die angezogene Possession zu bescheinigen; So ist dieser Punct dergestalt abgethan, daß der Ober-Commissarius C. sich des Nachstandes vom Brennholze begeben, dagegen Fürstl. Cammer künftig demselben jährlich zwölf Malter Brennholz forstzinßfrey anweisen, nicht weniger das zu ohnumgänglicher reparation der Mühle benöthigte Bau-

Holz

Holz forstzinsfrey, wenn solches anders forstmässig erfolgen kann, und zuvor die Nothdurft gehörig bescheiniget, auch das Holz gegen die gewöhnliche Forst-Tage zeitig gesuchet wird, aus der L-schen Forst verabfolgen lassen will.

Jedoch ist dabey von Fürstl. Cammer ausbedungen, daß, wenn der Ober-Commissarius C. oder seine Erben über kurz oder lang die Mühle ganz neu aufzubauen gewillet, die Fürstl. Cammer dazu das Holz herzugeben unverbunden seyn solle, wie sie dann auch so wenig dem Ober-Commissario C. die Mühle, es sey auf was Art es wolle zu vergrössern gestatten, als wenig zu einem vergrösserten Gebäude einiges Holz verabfolgen zu lassen, gehalten seyn will.

Dahero auch um alle künftige Irrungen zuverhüten, gedachte Mühle nach ihrer gegenwärtigen etendue und Beschaffenheit von ihm beschrieben und solche Beschreibung eingeschicket werden soll.

Wann auch Vierdtens darüber zwischen dem Ober-Commissario C. und der Fürstl. Cammer bey dem Fürstl. Hof-Gerichte Processe geführet worden, daß das Amt L. im Jahr 1735. die vor dem W. belegene, und zu dem sogenannten S-schen Hof gehörige Wiese eingezogen und verpachtet, auch ein jährl. Pacht-Geld zu 2 thlr., bisher gehoben, die Fürstl. Cammer aber zu Wieder-Er-

ſtattung der gehobenen Pacht-Gelder und Proceſſ-Koſten ſchuldig erkannt und der Ober-Commiſſarius C. bey der Poſſeſſion ſaluo petitorio geſchützet worden; So haben ſich beyde Theile dahin verglichen, daß der Ober-Comiſſarius C. ſich der gehobenen Pacht-Gelder und erkannten Schaden und Koſten gänzlich begiebt, und dagegen Fürſtl. Cammer unter Begebung des vorbehaltenen Petitorii die eingezogene Wieſe, es möge nun ſelbige die vor dem W. belegene, oder aber die ſo genannte H. Wieſe ſeyn, in Anſehung, daß ſo wohl die eine als andere von Alters her ein Erben-Zins-Guth geweſen, an mehr erwehnten Ober-Commiſſarium hinwieder überläſſet.

Und da Fünftens Fürſtl. Cammer von obgedachten S-ſchen dem Ober-Commiſſario C. zugehörigen Hofe ſeit 1735. angefangen 1. Himten Mohnſaamen jährlich zu fordern, und dafür einen Thaler beytreiben zulaſſen, aus Urſachen, weil in der von dem Höchſtſeeligſten Herzogen N. und N. über dieſen Hof ausgeſtellten Verſchreibung vom 17ten Dec. 1698. einiger Mohn-Zinſen erwehnet, und ſolche gleich den andern oneribus nachmahls nahmentlich nicht erlaſſen ſind; So hat Fürſtl. Cammer ſich erkläret, künftig dergleichen Gelder von dieſem Hofe nicht weiter einzufordern. Dagegen der Ober-Commiſſarius C. die von dem Amte desfalls eingetriebene Gelder fallen zu laſſen ſich erboten hat.

Und

Und als endlich Sechstens bisher wegen einer wüsten Mühlen Stelle zu A. von dem Amte ein jährlicher Erbenzins zu 3 gr. pro praeterito et futuro von dem Ober-Commissario C. gefordert worden, dieser aber, daß solcher Erbenzins nicht von demjenigen Platz, welchen gedachtes Amt für solche Stelle ausgegeben und er anjetzo zur Wiese nutzet, sondern von einem andern Platze vor A., so die Mühlen-Stelle genennet, zu geben sey, behauptet, und anbey wenn ihm solcher Platz angewiesen und überlassen würde, davon jährl. die geforderte 3 Mgr. Erbenzins zu erlegen, und die Stelle mit einer Flachs-Bocke-Mühle zu bebauen, wie auch von denen drey Morgen Landes auf dem K. am S. den Zehnten künftig ohne Wiederspruch zu entrichten sich erboten; So ist gleichfalls von Fürstl. Cammer dieses Oblatum angenommen.

Als ausser diesen Puncten Siebentes bey des Höchstgedacht Regierenden Herzogs Durchl. der Ober-Commissarius C. um die Ertheilung eines neuen *Priuilegii* auf den alten Fuß und der damit verknüpften immunität des Kruges zu H., wie auch

Achtens um das Priuilegium der Schriftsässigkeit des Cschen Hofes zu A. unterthänigst angesuchet; So wird in Höchstgedacht Ihrer Durchl. Nahmen vom Endes bemeldten Fürstl. Commissario auf erhaltenes gnädigstes Rescriptum hiemit

declariret, daß das neue Priuilegium immunitatis über den Krug zu H. auf den Ober-Commissarium C. und dessen Nachkommen ausgefertiget werden solle, jedoch, daß selbigem die Conditio einverleibet werde, daß Implorant und seine Nachkommen bey Verlust des Priuilegii schuldig seyn sollen, das Röhren-Wasser, so derselbe in das Dorf geleitet, auf seine Kosten, wozu ihm gleichwohlen wie bishero geschehen, das Ellern-Holz ferner überlassen werden soll, beständig, und so lange der Spring oder die Quelle, woraus das Wasser geleitet wird, ohne sein Verschulden von selbst etwa nicht austrocknet, in gutem Stande zu erhalten.

Und wie demnach alle diejenige Onera, so seit Anno 1735. auf Befehl Fürstl. Cammer beygetrieben zu werden angefangen, und Causam litis bishero abgegeben, künftig cessiren: Also begiebet sich auch hinwieder der Ober-Commissarius C. alles Anspruchs auf die seit Anno 1735. bishieher davon an Fürstl. Cammer oder das Amt L. entrichte Abgiften.

Nicht weniger wird Nahmens Ihro Durchl. hiedurch declariret, daß Höchst Dieselbe aus besondern Gnaden das Priuilegium der Schriftsässigkeit des Hofes zu A. auf den alten Fuß zu ertheilen, wie auch die vor A. neu zuerrichtende Flachs-Bocke-Mühle von allen andern oneribus, sie mögen Nahmen haben wie sie wollen, nur al-

allein den Erbenzins ausgenommen, befreyet seyn zu lassen, des gnädigsten Erbietens seyn. Gleichdann auch, und obschon in vorangezogenem Rescripto Ihro Durchl. daß auf die oben angeführte Mühle vor H. ein billiges quantum contributionis gesetzet werden solle, mit geäussert, immassen solche Mühle an und für sich so schlechterdings sine titulo ab oneribus nicht frey seyn mag, jedoch nachhero anderweit Sich gnädigst erkläret, daß dieselbe aus Gnaden künftighin davon befreyet seyn solle.

Wie nun der Ober-Commissarius diese Gnade zu unterthänigstem Danck angenommen, hiernächst auch mit denen von Fürstl. Cammer wie vorgedacht geschehenen Offerten und angehängten Conditionen friedlich zu seyn und gegen deren respective würklich geschehene Erfüllung und Auszahlung der verglichenen Gelder die bey Fürstl. Canzeley und Hof-Gerichte rechtshängige Processe gänzlich aufzuruffen declariret, und hingegen Fürstl. Cammer sich aller Ansprache und Gegenforderungen, so von selbiger in denen ergangenen Actis bisher gemacht worden, an den Ober-Commissarium C. und dessen Mit-Erben gänzlich begeben, und beyde Theile hinc inde allen Einwendungen und Rechtsbehelffen, womit dieser Vergleich entkräftet und angefochten werden mögte, sich ausdrücklich verziehen und begeben haben; Also ist dieser Vergleich zu destomehrerer Beglaubigung sowohl von ermeldten Fürstl. Com-

missario als dem Cammer Consulenten S. qua Deputato der Fürstl. Cammer und dem Ober-Commissario C. unterschrieben und besiegelt, wie denn auch der Fürstl. Cammer die von denen Cschen 6 Miterben beygebrachte Vollmacht in originali extradiret, wegen des 7ten Cschen Mit-Erben aber, so abwesend, von dem Ober-Commissario C. bey dessen Unterschrift zugleich de rato cauiret worden. Geschehen ꝛc.

TITVLVS XIII.

DE DIVISIONE COMMVNIS HEREDITATIS.

§. 129.

Connexio.

Diuisio cum transactione aliquam similitudinem habet (*a*), quamuis diuisio, maxime iudicialis, non absolute ad conuentionum materiam pertineat. Interim cum hactenus, quantum mihi quidem reperire licuit, via et modus procedendi commode expositus ab aliis non sit, huius tractationem non ingratam fore reor. Non autem est, vt communi diuidundo iudicium etiam exponamus, cum facillime, cognita heredita-

tatis diuiſione, de huius procedendi modo conſtabit.

(*a*) Arg. rubr. C. ſi adv. transact. vel diuis.

§. 130.

Definitio, perſonae et Iura communis hereditatis.

Diuidere veteribus vocatur erciscere (*a*). Hereditas autem, in complexu ſumta, familia appellatur (*b*); inde familiae erciscundae iudicium natum eſt, quod eſt actio duplex, arbitraria, generalis, mixta, qua coheredes inter ſe agunt, vt communis hereditatis maſſa rite conſtituatur, praeſtationes perſonales fiant, iuſte diuidatur et cuique portio debita tradatur. *Duplex* dicitur, quia in iudiciis diuiſoriis vterque poteſt eſſe actor et reus (*c*), ideoque actor eſt, qui prior ad iudicium prouocauit (*d*), ſi vero ſimul iudicem adeant, ſorte actor conſtituendus. Fieri etiam poteſt, vt vterque res hereditarias poſſideat, quo caſu vterque diuerſo reſpectu actor et reus eſt. Quando liberi de parentum hereditate diuidenda agunt, plures lites de collatione de ſeparatione paternorum et maternorum etc. oriri ſolent, vbi cauendum. ne tumultuarie plures iſtae controuerſiae, diffuſiſſimas probationes, alius atque alias perſonas litigantes deſiderantes, in vno eodemque libello proponantur, ſed de ſingulis intentionibus diuerſis ſeparati libelli ex

hibeantur, et ſeparatus actorum faſciculus ſtatim ab initio conficiatur, quam rem illuſtrant libelli in fine ſubiuncti. *Arbitraria* dicitur, quod ſcil. multum arbitrio Iudicis in iis relictum ſit, tam ratione modi procedendi, quam ratione deciſionis (*e*) quod fere omnibus controuerſis, quae longum tractum habent et intricatae ſunt, commune eſt. Romani arbitrum familiae erciſcundae dabant (*f*). Hodie hae cauſae, propter ingentem prolixitatem, expediuntur per Commiſſarios vel ad inſtantiam vel ex officio datos, tam quoad cognitionem, quam etiam interdum quoad deciſionem (*g*). Ex iisdem principiis ratio reddi poteſt, cur cauſae huius generis ſint ſummariae cognitionis. *Generalis* dicitur, quia plures actiones ſimul mouentur. *Mixta* vocatur quia partim ex iure hereditario, partim ex praeſtationibus perſonalibus compoſita eſt (*h*), ideoque tam in foro rei ſitae, vel vbi maior pars hereditatis diſperſae ſita eſt (*) quam in foro perſonali inſtituitur. *Coheredes* inter ſe agunt, ciuiles et praetorii, ſiue poſſideant ſiue non, qui hereditatem agnouerunt (*i*); non vero titulo ſingulari poſſidentes (*k*) nam ſi 1) de iure hereditario adhuc dubium moueatur, haec quaeſtio praeiudicialis eſt intuitu iudicii familiae erciſcundae, et per hereditatis petitionem, ſpeciali iudicio, expediri debet (*l*). 2) Idem obtinet, ſi adhuc diſceptatur, pro qua parte, intellectuali ſcil., quis heres ſit. Quodſi tamen partem poſſideat pro herede vel poſſeſſore, non

vt praedo, haec quaeſtio: an et pro qua parte heres ſit? incidenter in eodem iudicio dirimitur. 3) Utile familiae herciſcundae iudicium datur, ſi quarta vel alia pars intellectualis, non hereditario ſed alio Iure, petatur (*m*). 4) Qui alterum erronee heredem extra iudicium confeſſus eſt, ante rem iudicatam iſtam confeſſionem reuocare, imo ſolutum repetere valet (*n*). 5) Si is, qui coheredem ſub conditione inſtitutum, apud hoſtes detentum vel poſthumum habet, ius hereditarium in iudicio contradictorio obtinuit, poſt conditionem exiſtentem vero poſtliminio reuertens vel editus, participes fiunt victoriae obtentae, quia his ſilentium imputari nequit (*o*), ita tamen, vt ſumtus litis pro rata ferre debeant. 6) Minor absque cauſae cognitione et decreto ad diuiſionem prouocare nequit, prouocari autem poteſt, quia diuiſio ſpeciem alienationis conſtituit, et illo caſu voluntatis, hoc vero neceſſitatis eſt. (Iurisprud. extrai. §. 160.) 7) Nemo cogi poteſt, vt in communione maneat (*p*). 8) Quodſi aliquis coheredum partem ſuam alienauerit, ceſſat familiae erciſcundae iudicium (*q*). Omnes autem coheredes ad hoc iudicium ex officio vocantur (*r*), et ſi aliquis ita abſens ſit, vt eius domicilium ignoretur, curator abſentis conſtituendus, qui ſi redeat, laeſione probata, audiendus eſt contra diuiſionem inaequalem (*s*). Iura communis hereditatis ſingularia haec ſunt: 1) communio, absque mutatione poſſeſſionis, eſt in-

praescriptibilis (*t*); 2) quamdiu in communione sunt coheredes, insinuatio non singulis, sed ad aedes defuncti fit; 3) regulariter ante 4 hebdomadum decursum (vor Ablauf der 4 Trauer-Wochen) non proceditur ad diuisionem, nisi ex magna causa; 4) intra istud tempus viuitur sumtibus hereditatis; 5) speciatim possessor, alias quilibet coheredum, administrat hereditatem, qui tamen alienare nequit, post acceptum iudicium, vel potius agnitam communionem hereditatis (*u*), 6) obsignatio iudicialis a quolibet coheredum impetrari potest, imo a Iudice ex officio fieri debet; (Iurisprud. extrai. §. 125.) 7) Interdum creditores inhibitionem de non diuidenda hereditate vel praestanda cautione iudicatum solui petunt, si hereditas in diuersa domicilia coheredum transferenda, ne postea quemlibet pro rata conuenire debeat.

(*a*) L. 2. D. fam. ercisc. (X, 2,)

(*b*) L. 195. §. 1. D. de V. S. L. vlt. C. ibid. (VI. 38.)

(*c*) L. 2, 3, 44. §. 4. D. fam. ercisc. L. 37. §. 1. D. de O. et A.

(*d*) L. 13. D. de Iudic.

(*e*) L. 1. §. 2. L. 8. D. fin. regunde §. 31 I. de Act.

(*f*) L. 47, 52. D. fam. erc. L. 18. C. eod. (III. 36.) L. 1, pr. D. de dot. collat. (XXXVII, 7.)

(*g*) arg. LL. not. anteced. allegatar.

(*h*) L. 22. §. 4. D. fam. ercisc. §. 20. I. de act. L. 37. §. 1. D. de O. et A.

(*) L. 66. ad SCtum Trebell.

(*i*) L. 1. 24. §. 1. L. 36. L. 49. in fin. L. 51. §. 1. D. fam. hercisc. L. 1. §. 2. D. si pars hered. pet. (V. 4.)

(*k*) L. 2. pr. L. 25. §. 7. L. 45. D. h. t.

(*l*) L. 1. §. 1. D. ibid.

(*m*) L. 2. §. 1, 2, L. 40. ibid.

(*n*) L. 36. cit. L. 37. D. ibid.

(*o*) L. 7. D. L. 39. pr. ibid.

(*p*) L. 1. pr. L. 16. pr. ibid.

(*q*) L. 42. D. ibid.

(*r*) Nec obſtat L. 2. §. penvlt. D. fam. herc. ibi dicitur, quod hoc iudicium inter pauciores ex pluribus accipi poſſit. Quod aliter, et quidem melius, fieri non debeat, minime disponitur. vid. L. 27 D. ibid.

(*s*) L. 17. C. fam. herc. L. 44. §. 2. D. ibid L. 199. pr. de V. S.

(*t*) L. 14. §. 2. D. communi diuidundo.

(*u*) L. 13. h. t. L. 5. pr. L. 53. D. de H. P. vbi cauſae neceſſariae recenſentur.

§. 131.

De maſſae conſtitutione et liquidatione.

Diuiſio in partes aliter inſtitui nequit, niſi totum quod diuidi debet, rite conſtituatur. Hoc intuitu 1) *Inuentarium rite eſt conficiendum* de omnibus rebus, quae in hereditate inueniuntur. (Huius formam legitimam vide in Iurisprudentia extraiudiciali §. 129.) 2) *Omnia quae maſſam augent, ad liquidum ſunt perducenda,* quo pertinet: A) *iuramentum manifeſtationis,* a coheredibus vel extraneis, qui bonis hereditariis, tempeſtiue non obſignatis, incubuerunt, absque vlla alia expilationis ſuſpicione praeſtandum. Haec ſi probari poteſt, non quidem de expilata hereditate agitur (*a*), ſed, cum ſemel malus in eodem delicti genere ſemper talis

lis praesumatur, indistincte ad iuramentum manifestationis, quod reuera purgatorii species est, tenetur (*b*), licet iudicialis obsignatio tempestiue impetrata sit. B) *Exactio rerum non fungibilium, quae apud coheredes vel alios sunt*, fieri debet. Nominum autem exactio diuisorium iudicium neutiquam moratur, quia iura et nomina actiua et passiua ipso Iure sunt diuisa (*c*), vnde si in solis nominibus consistat hereditas, hoc iudicium cessat (*d*), exceptis obligationibus poenalibus (*e*) et pignoratitiis (*f*). C) *Collationes conferendorum* faciendae vide adiuncta ad §. praeced. n. 4. et 5; Tandem sequitur. D) *Rationum de fructibus, damnis et et expensis redditio et iustificatio* (*g*) ad normam §. 152. seq. Iurispr. extrai. quorsum etiam pertinent, quae coheres in communem vtilitatem impendit, et vt liberetur ab obligationibus eo nomine contractis (*b*). Nihil amplius tamen per hoc udicium a coheredibus suis consequi potest, quamquod tanquam heres impenderit (*b*) III) *Determinatio eorum, quae massae detrahuntur, eamque rursus minuunt.* Horum nomine veniunt: a) *diuersae hereditates, quarum diuersi existunt heredes*, (*i*) b) *Fideicommissum* (*k*), c) *Feudi ab allodio separatio*, d) *nominum passiuorum extinctio*, e) *Dos, quae a vidua, vel eius heredibus repetitur* (f), *Legata et praelegata*; sub conditione legata interim in diuisionem veniunt (*l*), g) *Peculia aduentitia regularia, irregularia, castrensia et*

qua-

quaſi talia (*m*), h) *res, quae defunctus aliis reſtituere obligatus fuit*, i) *res quae in diuiſionem venire nequeunt*, e. g. α) ſeruitutes (*n*), β) res in commercio non exiſtentes (*o*), γ) quarum diuiſio pacto, lege vel teſtamento eſt prohibita, δ) ſcelere acquiſita (*p*). Omnes hae cauſae pari paſſu ventilantur quae ſi ſeparatis voluminibus Actorum non tractentur, non poteſt non diffuſiſſimum chaos proceſſus inde oriri.

(*a*) L. 3, 19. C. fam. erciſc.

(*b*) L. 16. §. 4. D. ibid.

(*c*) L. 2. §. 5. L. 4. pr. L. 25. §. 1. D. L. 6. C. fam. herc. L. 1. C. ſi certum petatur (IV, 2) L. 1. C. de except. (VIII 36.) Stipulationes tamen de diuidendis nominibus, ſed non in praeiudicium creditorum iniri poſſunt. L. 26. C. de pactis. Interdum Iudex imo et partes, ſi ſolutio et exactio partium non minima habeat incommoda, ſingulis pro ſolido aliis alia attribuunt. L. 3. D. fam. erciſe, nec iudicium patris excluſum eſt. L. 39. §. vlt.

(*d*) L. 25. pr. D. ibid. Deciſio L. 25. §. vlt. et L. ſeq. in *praeceptione* ceu ex L. 28. ibid. apparet, fundata eſt, proinde hodie non abſolute ſequenda.

(*e*) L. 25. §. 13. fam. erciſc.

(*f*) L. 29. D. h. t.

(*g*) L. 22. §. 4. D. L. 9. C. ibid. (de damnis) L. 16. §. 4. et ſeq. L. 17. et 18. L. 44. §. 5. et 6. L. 57. pr. L. 44. §. 3. ibid.

(*h*) L. 18. §. 3, 4. L. 20. §. 3. et 4. L. 25. §. 13. et ſq.

(*hh*) L. 18. D. de hered. l. act. vend. (XVIII 4)

(*i*) L. 25. §. 3-6. l). h. t.

(*k*) L. 7. C. h. t.

(*l*) L. 4. pr. L. 12. §. 2. ibid.

(*m*)

(*m*) L. 2. §. 2. D. h. t. L. 4. C. ibid. L. 13. C. ibid. de peculio profectitio intelligenda.

(*n*) L. 19. §. 4. D. comm. div. L. 25. §. 9. et 10. D. h. t.

(*o*) L. 30. D. h. t. Mala medicamenta et libri improbata lectionis quidem veniunt in hoc iudicium, sed Iudex se in his interponere non debet, quia boni et innocentis viri officio fungi debet. L. 4. §. 1. D. fam. erciſc.

(*p*) L. 4. §. 2. D. fam. erciſc.

§. 132.

De ipsa diuisione.

Quodsi omnia ratione massae ad liquidum perducta sint, de partibus hereditariis intellectualibus constituendis etiam nihil sit, quod amplius quaeratur, tunc ad diuisionem ipsam procedi debet. Rerum fungibilium facillime per pondus, numerum vel mensuram fit distributio; Diuisio non fungibilium tantum difficultate laborat. Sed antequam diuisio ipsa ineatur, *vt de modo diuisionis* conueniant inter se, requiritur Hic, si a testatore praescriptus (*a*), res est clara. Quod si *omnia bona* diuisit, de collatione autem nihil disposuit, collationem remisisse censetur (*b*). Si autem parens vel testator modum diuisionis intactum reliquerit, tunc varii sunt modi, ex quibus, vel obseruantia fori, vel conuentione coheredum vnus eligendus est. Aut enim diuisio fit: A) *per sortem*, et quidem α) *praeuia aestimatione* artis peritorum (*c*) sumtibus communibus instituenda, ita, vt singula rubra inuenta-

rii

rii in portiones diuidant, et demum sorte determinent, quae pars huic vel illi obuenire debeat, vbi taxationes manifestant, quid vnus alteri ad aequalitatem efficiendam restituere teneatur; vel *β) absque aestimatione*, hoc vero iterum duplici ratione: aut 1) *absque praerogatiua heredum*, vel 2) cum praerogatiua heredum, ita vt maior portiones faciat, minor vero eligat, vel masculus diuidat, et foemina eligat. Omnes hi modi suis difficultatibus non carent, maxime, vt fieri solet, si cum rixosis et tenacibus nobis res sit. Praestat itaque *modus diuidendi per auctionem*, quam coheredes 1) vel inter se, nemine extraneorum admisso, vel 2) publice instituunt, et hac ratione res non fungibiles ad pecuniae quantitatem redigunt, cuius diuisione nihil facilius est. Priori autem casu coheredes ad id respicere opus non habent, an eiusmodi rebus indigeant, sed ad pretium rei internum, cum, si diuisio per sortem fieret, aeque impediri non possit, ne rebus superfluis onerentur. Cui autem immobilia addicuntur, ad eundem etiam pertinent instrumenta eiusdem fundi; Reliqua autem instrumenta, familiae forsan, non facile diuiduntur, sed vel eius, qui ex maiori parte heres est, custodiae committuntur, vel si partes aequales sint, vel denique vni coheredum vel etiam amico custodienda ex consensu reliquorum traduntur, vel in aede sacra (hodie Iudicio) deponuntur. (*d*) Quatenus autem fieri potest, vniuersa massa distribuenda,

vt

vt nihil indiuiſum relinquatur (*e*). Saepe tamen partes conſultius ducunt, interim liquidorum diviſionem ſuſcipere, illiquidis et controuerſis vlteriori discuſſioni reſeruatis. Quae autem hoc et anteriori §. dicta ſunt, aequali obtinent ratione tam in diuiſione extraiudiciali quam in iudiciali.

(*a*) L. 10. et 21. C. fam. erciſc. L. 20. §. 3. L. 32. D. ibid.
(*b*) L. 39. §. 1. D h. t.
(*c*) L. 34. D. h. t. L. 52 §. 3 ibid.
(*d*) L. 4. §. 3. L. 5. D. h. t.
(*e*) L. 25. §. 20. L. 27. D. h. t.

§. 133.

De effectibus diuiſionis.

Effectus diuiſionis hereditatis vel iudiciis diuiſoriis ſunt communes, vel huic diuiſioni proprii. Priori reſpectu venit: 1) vt adiudicata per diuiſionem ſtatim, absque vllo alio modo acquirendi, dominiotenus eius fiant, cui adiudicata ſunt (*a*); traditione enim ea ex ratione opus non eſt, quia iam dominum pro indiuiſo competebat ante diuiſionem; II) Vt iudex ſi alia ratione diuiſio fieri nequeat, vni dominium, alteri vero vſumfructum vel aliam ſeruitutem attribuere (*b*), vel vni rem aſſignare, alterum vero in certam pecuniam condemnare poſſit (*c*), praeſtitis deſuper cautionibus (*d*). Ad effectus proprios vero pertinet: A) vt diuiſione iudiciali exſententia, cognita cauſa lata, ſimel facta de laeſio-

sione conqueri nequeat, tam quoad aestimationem, quam quoad ipsas res, idque propter autoritatem rei iudicatae. Sin autem causae cognitio et decisio exulet, tunc quaeuis laesio allegari potest contra iudicialem diuisionem (*e*). In extraiudiciali autem diuisione destinguendum: aut enim laesio contingit in aestimatione, et hoc casu non attenditur, nisi sit enormis (*f*): aut contingit in ipsis rebus diuidendis, vbi quaecunque inaequalitas reparanda (*g*), nisi dolus alterius concurrat, tunc enim omnis laesio reparari debet. Quo autem extraiudicialis diuisio, aeque vt iudicialis, obliget, cautela est, vt omnia per modum transactionis concludantur (*h*) et poena conuentionalis in impugnationem promittatur (*i*). Porro ad effectus proprios pertinet: B) vt si quaedam res indiuisae maneant, amplius non familiae erciscundae, sed communi diuidundo agi debeat, quia non amplius est vniuersitatis sed rerum singularium communio (*k*). Si praedium commune relictum sub hoc pacto: vt siquis eorum partem suam alienare voluisset, eam vel coheredi suo vel eius successoribus venderet viginti quinque, et aliquis desiderauit, vt emeret aliquis coheredum, hic vero nihil tale fecerit, extraneo vendere impune licet (*kk*). C) Ab absente, cui curator constitutus non est, diuisio reuocari nequit, quamuis integram portionem accipere debeat (*l*). D) Euictio nominum et rerum praestanda (*m*).

(*a*) § vlt. I. de Off. Iud. (IV, 17.) L. 16. § 5. D de pign. (XX, 1.)

(*b*) L. 6. §. 1. D. de Vsufr. (VII, 1.) L. 16. §. 1. 2. L. 22. §. 1. et 3. D. fam. ercisc.

(*c*) L. 22. §. 1. L. 55. D. h. t. §. 20. I. de act. §. 4. I. de Off. Iud.

(*d*) L. 19. D. fam. erciscund.

(*e*) L. 36. D. fam erc. L. 65. §. 2. ad SCtum Trebell. (XXXVI, 1) est enim instar rei iudicatae.

(*f*) Arg. L. 1, 3. C. comm. vtr. iud. (III, 38.)

(*g*) L. 3. C. eod. L. 35. D. de pact.

(*b*) L. 1. C. fam. erciscc arg. L. 36. in fin. D ibid.

(*i*) L. 122. § vlt. D. de V. O.

(*k*) L. 20. §. 4. D. fam. erciſc. Si quaedam tantum diuisa, manente adhuc vniuersitate, competit hoc iudicium. L. 1. C. fam. erciſc.

(*kk*) L. 122. §. 3. D. de V. O.

(*l*) L. 17. C. fam erciſc.

(*m*) L. 25 §. 21 L. 47. D. h t. Si autem nihil conuentum, praescriptis verbis agitur ad euictionem L. 14. C. fam. erciſc.

§. 134.

De instrumento diuisionis (vulgo Theilungs-*Recess.)*

Si iudicialiter diuisio peracta, ipsorum protocollorum copia, quae partibus communicatur, instar est documenti diuisionis, cum integram historiam omnium eorum contineat, quae circa diuisionem acta sunt. Nimis fines huius tractationis transgrederentur, si eiusmodi actorum formulam subiungere vellem. Sufficiat viam monstrasse commodissimam ad iudiciariam cognitionem et formulam diuisionis extraiudicialis

cialis adieciſſe. Si vero extraiudicialiter omnia, quae in antecedentibus dicta ſunt, tractentur, eodem fere ordine, diſtinctis ſub numeris, exponuntur, deinde res cuiuscunque rubri, quae ſingulis ſorte vel alio modo adiudicatae ſunt, non quidem ſpecifice, ſed allegatis tantummodo numeris, ſub quibus in inuentario conſignatae ſunt, inſeruntur, ita tamen, vt ex hoc inſtrumento ſufficienter appareat, quid cuique adiudicatum ſit, quem in finem ſaepe calculus eſt inſerendus. Porro omni vlteriori communioni, (niſi quaedam communionis nexu obſtricta maneant) item laeſioni et reductioni, ſub expreſſa clauſula transactionis renunciatur et euictio inuicem promittitur. Tandem partes ſubſcribunt, et quatenus de rebus immobilibus transferendis agitur, heredes extranei confirmationem petere, ſui autem heredes tantummodo ei, qui cataſtro praeeſt, inſinuare debent inſtrumentum diuiſionis, reliquis heredibus praeſentibus, quo fundus nouo poſſeſſori adſcribatur, defuncti vero nomen deleatur. (Iurisprud. extrai. §. 38) Vt non vnice in eodem inſtrumento, ſed poſt aliquod ſpatium heredes ſibi inuicem vel generaliter (vide formulare) vel etiam quilibet ſeorſim pro ſua portione, apochas dent, vtilitas manifeſta ſuader.

Formular eines Theilungs-*Receſſus.*

Kund und zu wiſſen ſey hiermit jedermännig-
lich, dem es zu wiſſen nötig:

Demnach wir weyl. N. hinterlassene Wittwe und Kinder, wegen Auseinandersetzung der Nachlassenschaft meines respective seeligen Ehemannes und unseres Vaters in Mishelligkeiten gerathen, wir uns aber zu Wiederherstellung des guten Vernehmens zusammen gethan, und gütliche Handlung gepflogen, so ist folgende Erbvertheilung in Kraft eines unwiderruflichen Vergleichs bewilliget und beschlossen:

I) Wird das väterliche Testament in so weit angenommen, daß der Mutter der außer ihren illatis hinterlassene Kindestheil gegönnet, sie aber nicht befugt seyn soll, das geringste wegen des ihr vermachten Niesbrauches zu fordern.

II) Wird das von unserer respective Mutter und Stief-Mutter hergegebene Verzeichnis, ohne ferneren Eydt vor richtig, und bey diesem Theilungs-Geschäfte an Statt eines förmlichen Inventarii angenommen, jedoch verspricht dieselbe, was ihr noch in der Folge beifallen oder vorkommen solte, so zu dem Nachlaß gehörte, getreulich anzuzeigen, gleich wie wir die Kinder und respective Stieffkinder uns vorbehalten, daferne wir annoch Sachen ausfindig machen würden, welche erweislich zur Vertheilung gehören, von selbigen unsere Antheile zu fordern. Dahingegen soll unter keinerley Vorwande ein inventarium oder eydliches Verzeichnis verlanget werden können.

III) Wer-

III) Werden die Lehnsfrüchte, weswegen so wohl in Ansehung der Zeit als in Ansehung des Betrags, Streit entstanden, eins vor alles auf 300 thlr. angeschlagen, die auf das Lehn gemachte Schulden ad 150 thlr. an die N. Kirche hievon vorläufig abgezogen, und der Ueberschus zur gemeinen Theilung gebracht, dahingegen aber auch von denen Allodial-Erben in Ansehung der in das Lehn verwendeten Melioratiomen keine weitere Ansprache formiret werden, sondern auch dieser Punct gänzlich abgethan seyn soll.

IV) In Ansehung der Activ und passiv-Schulden ist beliebet und festgesetzet, daß letztere von denen Baarschaften vor allen Dingen getilget werden sollen. Solten sich in der Folge aber noch unbekannte Passiv-Schulden hervorthun, so sollen selbige von denen 500 thlr., welche bey N. ausstehen, und erst in dieser Absicht nach 2 Jahren a dato vertheilet werden sollen, getilget werden; Dahingegen die activa als: 1) 1000 thlr. in Louisd'or bey X. laut obligation vom 16. May 1750. 2) etc. nicht weniger die sämtliche, so wohl richtige als bezweifelte Buchschulden als ꝛc. um und vor 3500 thlr. dem ältesten respective Stiefsohn und Bruder N. zugeschlagen, und dergestalt nebst Aushändigung der Verschreibungen, Quitungen und Bücher überlassen werden, daß derselbe sothane Summe sofort zur Theilung bringt, dafür aber alles was an Capital und Zinsen, die rückständigen mit eingeschlos-

sen, einlaufen wird, sich zueignen soll, gestalten wir übrigen Miterben der exceptioni Legis Anastasianae, nach welcher dasjenige, so der cessionarius mehr bekömt, herauszugeben verbunden ist, entsagen, uns aber auch von aller Gewährleistung dieser Schulden, sie mag die Richtigkeit oder die Zahlbarkeit betreffen, gänzlich lossagen. (vel ita: IV) In Ansehung der passivorum ist es bey der Verordnung der Rechte gelassen, nach welchen selbige unter denen Erben pro rata getragen werden müssen. Gleichergestalt sollen die activa auf gemeinschaftliche Kosten beygetrieben werden, welche sodann so wie eine Forderung einlauft, nach Abzug der Kosten, unter denen Erben nach Masgabe der portionen vertheilet werden soll. Behuf dieser Beytreibung wird dem Miterben Y hiermit von sämtlichen Miterben Vollmacht ertheilet, dergestalt, daß derselbe nicht allein alles, was die Suite des Processus mit sich bringet, vorzunehmen, sondern auch Vergleiche einzugehen, Eyde zu deferiren und zu referiren, restitutionem in integrum zu suchen, der Appellation zu renunciiren, die Sache auf ein Compromiss zu stellen, die Zahlung anzunehmen und darüber zu quittiren, berechtiget seyn soll. (vel ita: IV) Die passiva und activa betreffend, so sind selbige Vergleichsweise, jedoch sub reciproca promissione evictionis praestationes folgendermasen auseinander gesetzt:

a) der

a) der Mutter ſind an activis zugeſchlagen:
1) der Wechſel von Z de dato 16. Aug. 1752. über 500 thlr. in Golde. 2) ꝛc.
Dagegen übernimt dieſelbe folgende paſſiva.
1) an die S. Pauls Kirche 300 thlr. nebſt rückſtändigen Zinſen.
b) dem älteſten Sohne ꝛc.)

Was ſich aber von Activ-Schulden, ſo unter denen vorſpecificirten nicht mit aufgeführet, in der Folge noch hervorthun mögte, imgleichen das in dieſem §. bemeldete Capital der 500 thlr. bey N. ſolches bleibet von dieſer Ceſſion ausgenommen, und wird, woferne man ſich nicht ebenfalls darüber vergleichet, hernach vertheilet.

V) Was jedes von denen Kindern bey Lebzeiten unſers ſeel. Vaters erhalten, bleibet demſelben eigenthümlich und entſagen wir hiemit insgeſamt, aller Collation, aus welchem Grunde ſie auch herrühren mögte.

VI) In Anſehung der bisher von der Mutter geführten adminiſtration iſt die formirte Rechnung moniret, hernächſt aber durch Bauſch und Bogen darüber gehandelt und beſchloſſen, daß ſelbige desfalls eins für alles 150 thlr. ſofort zur gemeinen Theilung bringen, dahingegen aber auch aller Schaden, Koſten und Nutzen damit völlig abgethan, und weder von einem noch dem andern diesfalls der geringſte weitere Anſprucht gemachet werden ſoll.

VII) Von der gemeinen Theilung bleiben ausgenommen:

A) Die bekannte in denen Lehnbriefen und Lehns-Verzeichnissen bemeldete Lehns-parcelen, in welche sich blos die Söhne theilen, wobey denn unter selbigen festgesetzet worden, daß der Aelteste solche sämtlich zu sich nimt, und denen übrigen Brüdern jedem 300 thlr. in altem Gelde herausgiebet.

B) Das Eingebrachte der verstorbenen ersten Ehefrauen, wovon folgende Sachen in natura restituiret werden, als 1) ꝛc. dahingegen die übrigen diesfalls formirten Forderungen in allem auf 500 thlr. in altem Golde verglichen und festgesetzet werden, welche demnach die Kinder der ersten Ehe nebst den vorspecificirten Sachen vorausgenommen, und unter sich dergestallt vertheilet haben, daß der jüngsten Schwester die vorspecificirte annoch vorhandene mütterliche Sachen vor 200 thlr. in altem Golde zugeschlagen worden, nnd sie sich demnach in 700 thlr. in drey Theile gleich vertheilen.

C) Das Eingebrachte unserer respective Mutter und Stiefmutter ist in allem, es habe Nahmen, wie es wolle, auf 500 thlr. in altem Golde verglichen, welche ihr demnach voraus sofort ausgezahlet werden sollen. Als auch

D) über

D) über den Sinn des 9ten §phi der väterlichen Diſpoſition in Anſehung des der jüngſten Tochter Nahmens N. gegönneten Gartens vor dem N. Thore zwiſchen N. und N. Streit entſtanden, ſo iſt ſelbiger ebenfalls dahin verglichen, daß ſelbige dieſen Garten, als ein praelegatum voraus, jedoch nicht ehender als zu Martini hinnehmen ſoll.

VIII) Dieſemnach iſt zur Vertheilung der Baarſchaften geſchritten. Selbige betragen

1) nach der zum Grunde gelegten mütterlichen Verzeichnis ſub Rubro I. — —	1365 thlr.	12 gr.
2) Der verglichene Betrag der Lehnsfrüchte ſecundum §. III. —	300 thlr.	—
3) Der Betrag der activorum ſecundum §. IV. — —	3500	—
4) Wegen der adminiſtrations-Rechnung ſec. §. VI. —	150	—
Summa —	5315 thlr.	12 gr.

Hievon werden abgezogen

a) Die bisher bekannten Schulden, welche ſofort gegen Quittung in Gegenwart ſämtlicher Miterben berichtiget worden ſind:

1) An Titium -- -- 40 thlr.

2) Lehns-Schuld an die
N. Kirche -- -- - 300 —
3) etc. -- -- -- --

Summa — 641

b) Die illata der Kin-
der erster Ehe — 500
c) Die illata der Mut-
ter. — — 500

Summa — 1641

abgezogen bleibt zu ver-
theilen — — — 3674 thlr. 12 gr.
Dieses in 7 Theile vertheilet beträgt eines jeden
Antheil — — — 524 thlr. 32 gr. $4\frac{5}{7}$ pf.

Weiln nun aber die übrigen Vorräthe an Victualien und andern Sachen, so sich durch Zahl, Maas oder Gewichte leicht auseinander setzen lassen, in kleine Portionen zerfallen, und damit keinem etwas gedienet seyn würde, so ist beliebet, daß alle übrige Sachen außer denen vorspecificirten Baarschaften, gleich denen übrigen Effecten, durch das höchste Geboth zugeschlagen werden sollen.

IX) In Ansehung der Theilung der übrigen Sachen ist festgesetzet, daß alles übrige, jedoch blos unter denen gemeinschaftlichen Erb-Interessenten, auf das höchste Geboth (vel: durch öffentliche respective licitation und subhastation) verkau-

kaufet, und hernächſt die herauskommende Summe in gleiche Theile geſetzet werden ſoll, da ſich denn finden wird, wie viel der eine an Sachen mehr als der andere erſtanden, und wie viel demnach einer dem andern herauszugeben ſchuldig, als welches ſofort baar erleget werden ſoll, widrigenfalls behalten ſich die übrigen Erb-Intereſſenten das gemeinſchaftliche Eigenthum ſo lange bevor, bis der Ueberſchus ihnen vergütet worden, und gleichwie nun nach Inhalt des hiebey gefügten Auctions-Protocolli nach Abzug der Auctions-Koſten 7650 thlr. herausgekommen, ſo beträget es einem jeden zum ſiebenten Theile 1080 thlr. und die im vorigen §. einem jeden zukommende 524 thlr. 32 gr. 4 pf. mit dazu gerechnet, beträget eines jeden Antheil an der gemeinen Erbſchaft — — 1604 thlr. 32. gr. 4 pf.

Und nachdem

1) Die Mutter bey der Auction die auf dem beygefügten Extract bemerkte Sachen, mithin in allem erſtanden vor 762 thlr. ſo bekömt ſelbige von denen übrigen, ſo mehr als vor ihren Antheil an ſich gebracht haben, heraus 842 thlr. 32 gr. 4 pf.

oder:

Wenn die Theilung nicht durch *Auction* ſondern durch die Sachen ſelbſt, und zwar *praevia aeſtimatione* geſchehen ſoll,

mag

mag folgendes *Schema* gebrauchet werden.

IX) In Ansehung der Theilung, außer dem baaren Gelde, ist vorläufig festgesetzet, daß a) die unter verschiedenen *Rubriquen* vorkommende *res fungibiles*, so durch Zahl Maas und Gewicht am füglichsten auseinander gesetzet werden können, in sieben gleiche Theile, ohne vorgängige *aestimation* gesetzet, und solchergestalt vertheilet werden sollen; b) die übrigen Sachen aber welche eine solche Theilung nicht zulassen, sind vorläufig von denen beyden hiezu erbethenen beeydigten Schätzern *N.* und *N.* nach Maasgabe des zu jedem Posten der mütterlichen Verzeichnis gesetzten Preises dergestalt *aestimiret* worden, daß es bey dieser *aestimation* schlechterdings verbleiben, und keinem der Erb-*Interessenten*, unter was vor einem Vorwande es auch geschehen mögte, gestattet seyn soll, eine *laesion* über oder unter der Hälfte anzuführen. Hiernächst sollen die unter jeder *Rubric* bemerckte Sachen, so viel möglich, in 7 gleiche *portionen* gesetzet, und darum das Loos gezogen werden, da denn ein jeder mit dem ihm zugefallenen Loose zufrieden seyn, und dasjenige *sub reseruatione dominii*, was er an

Werth

Werth mehr als andere bekommen, denen übrigen vergüten ſoll. Solchemnach iſt zur Vertheilung der unter jedem *Rubro* befindlichen Sachen geſchritten, da denn die *Portiones* mit ſämtlicher Erb-*Intereſſenten* Einwilligung zuſammengeſetzet, und durch das Loos folgende Stücke einem jeden *reſpectiue* zugefallen ſind:

Rubrum II. An *immobilibus.*

I) Der Mutter

N. 4) der Garten vor dem *N.* Thore
ad — — — — — 300 thlr.

N. 7) ꝛc.

II) Dem älteſten Sohne *N.*

N. 1) Das Haus auf der *N.* Straße *ad*
— — — — — — 1400 thlr.

N. 5) ꝛc.

Rubrum III. etc.

Rubrum XIII. an vorräthigen *Naturalien.*

I) Der Mutter

N. 1) 3½ Malter Korn
N. 2) 1 Malter Weitzen
N. 3) 1 Malter Haber
N. 4) 90 Bund Langſtroh
N. 5) 8 Pfund Würſte

N. 7)

N. 7) 12 Pfund Speck.
N. 8) ꝛc.

II) Der älteste Sohn *N.* ꝛc. ꝛc.

Nachdem nun das *aestimatum* der ganzen Verzeichnis, die vorbeschriebenen nach Maas und Gewicht vertheilten Sachen ausgenommen, nach dem *taxato* 7580. thlr betragen, welches in 7 Theile vertheilet jedem 1082 thlr. 30 gr. $6\frac{6}{7}$ pf. beträget, und dann 1) die Mutter aus sämtlichen *Rubriquen* vor 1230 thlr. 12 gr. bekommen, so hat selbige zu Ergänzung der übrigen *Portionen* 147 thlr. 18 gr. $6\frac{6}{7}$ pf. sofort vergütet.

oder:

Wenn die Vertheilung ohne *aestimation* und *licitation* geschiehet kann folgendes Muster bey demselben §. dienen.

IX) In Ansehung der Theilung ausser dem baaren Gelde ist vorläufig festgesetzet:
a) Daß die unter verschiedenen *Rebriquen* vorkommende *res fungibiles*, so durch Zahl, Maas und Gewicht am füglichsten auseinander gesetzet werden können, in sieben gleiche Theile ohne vorgängige *aestimation* gesetzet werden sollen, b die übrigen Sachen aber, welche eine solche

Thei-

Theilung nicht zulaſſen, ſollen ohne vorgängige *aeſtimation* von jeder *Rubric* durch gütliche Handlung ſo viel möglich *in quali et quanto* in 7 gleiche *portiones* geſetzet, und darum das Loos gezogen werden. Was nun ſolcher geſtalt einem jeden zufällt, damit ſoll der oder dieſelbe ohne einige Einrede, nahmentlich auch die Einrede aller Verletzung unter oder über die Hälfte zufrieden ſeyn, geſtalten ſich ein jeder dieſer Ausflucht hiermit um ſo mehr begiebet, als dieſe *partage* ohne Beſtimmung eines gewiſſen Werths geſchiehet, und einem jeden ehe das Loos gezogen wird, wieder die Ungleichheit derer *portionen* das nöthige einzuwenden, wie ſich von ſelbſt verſtehet, frey bleibet. Solchemnach iſt zur Vertheilung der unter jedem *rubro* befindlichen Sachen geſchritten, da denn die *portiones* mit ſämtlicher Einwilligung zuſammen geſetzet, und durch das Loos folgendes einem jeden zugefallen:

Rubrum II) An *immobilibus* S. das vorige Muſter.

X) Gleichwie nun auf vorbemeldete Weiſe alles mit möglichſter Sorgfalt zu dem gemeinen Vermögen gebracht, oder davon ſepariret, auch der zu vertheilende Beſtandt mit der gröſten

Gleich-

Gleichheit die zu erhalten gewesen, in Eintracht auseinander gesetzet, mithin nichts billiger ist, als daß diese aufrichtige Erb-Vertheilung in der Folge unangefochten bleibe, und fernerhin das gute Vernehmen unter der Familie aufrecht erhalten werde, als entsagen sämtliche Erb-Interessenten der Verletzung unter und über die Hälfte, und wollen außer demjenigen, so im vorigen ausdrüklich nicht vorbehalten worden, diese Theilung zu immerwährenden Zeiten mit ausdrücklicher Entsagung aller andern Communion, fest und unverbrüchlich, gleich einem unwiderruflichen Transact erfüllen und halten, gestalten auch in dieser Absicht der Ausflucht, als ob zu denen verschiedenen Vergleichen kein hinlänglicher Grund und keine zweifelhafte Sache vorhanden gewesen, wissentlich und wohlbedächtlich entsaget wird. Dahingegen wollen wir

XI) einer dem andern, in Ansehung der in der Theilung zugefallenen Sachen wegen aller dinglichen Ansprüche die Gewähr leisten, und auf jedesmahlige auch außergerichtliche Litis denunciation uns der Vertheidigung der Sache mit unterziehen, und im Fall die Sache dennoch rechtlich verlohren würde, unsern Miterben, so wohl in der Hauptsache als wegen der Unkosten, jedoch ohne auderweitige praestation einiges Interesse, schadlos halten, gestalten wir desfals unser sämtliches Vermögen zum Unterpfande hiemit bestellen. Wobey sich jedoch von selbst verstehet, daß durch diese Verabredung dasjenige nicht aufgehoben

ben wird, was oben §. IV. wegen nicht zu praestirender Euiction in Ansehung derer Nominum verordnet worden. Dessen allen zu wahrer Urkunde haben wir diesen siebenmahl ausgefertigten Theilungs-Recès nach geschehener Vorlesung und wohlverständenem Inhalte sämtlich eigenhändig unterschrieben und besiegelt; es soll auch derselbe dem löblichen Gerichte alhier zur Confirmation überreichet werden. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen N. ꝛc.

(L. S.) N. etc.

Wir Endes unterschriebene Erb-interessenten bekennen hiermit, daß ein jeder von uns dasjenige, so uns nach vorstehendem Theilungs-Recès an Geld und Sachen zugefallen, auch was einer vor dem andern zum Voraus erhalten sollen, und respective denen übrigen zur völligen parification herausgeben müssen, richtig empfangen haben, gestalten wir einer den andern hiermit darüber in bündigster Form nochmahls quittiren und uns aller Anforderungen gegen einander begeben. Urkundlich unserer Nahmens-Unterschriften, und beygedruckten Pettschaften. So geschehen ꝛc.

Formulae libellorum ad ductum §. 130.

An den *Jud. dom.* oder *rei sitae.*

Es ist der hiesige Bürger und Brauer Caius vor etwa einem Jahre verstorben, und hat vor

seinem Ableben das sub Lit. A. beygehende Testament errichtet, als Erben aber nachgelassen:

1) Die Wittwe N. geb. N. dann die mit selbiger erzeugte Kinder:

2) A. 26. annor.

3) B. 24. annor.

4) C. Verehl. D. 19. annor. Vor welche beyde leztere D. alhier zum Vormunde bestellet worden (*a*);

5) Weyl. E. nachgelassene Kinder F. G. H. welchen I. alhier zum Vormunde bestellet.

6) K. aus erster Ehe, mit L. geb. M. erzeuget, welcher aber abwesend, und selbigem N. zum Curatore bestellet worden.

Nun bin ich die Wittwe so wohl als auch ich der älteste Sohn A. nicht länger in Communione zu verbleiben gewillet, gleichwohl thun sich allerhandt Streitigkeiten hervor, welche einer vorläufigen summarischen cognition und Entscheidung bedürfen, ehender zu dem Theilungs-Geschäfte selbst geschritten werden kann, wie solches die beygefügte Klageschreiben von N. 1-5. mit mehrerem in sich halten. Die Natur und Eigenschaft dieses judicii divisorii und was damit zusammen hänget, machet es fast nothwendig, daß, wenn wir nicht in die gröste Kosten und Weitläuftigkeiten geführet werden sollen, alle diese Klogen zwar separatim, jedoch blos durch mündliche

liche Receſſe und überhaupt ſummariſch per Commiſſionem unterſuchet werden müſſen, gleichwie denn auch hiernächſt die würckliche Auseinanderſetzung nicht anders als per Commiſſionem geſchehen kann; Solchemnach ergehet an Ew. ꝛc. unſer allerſeitiges gehorſamſtes Bitten:

Denen Herrn N. und N. aufzutragen, daß ſie vorläufig die jetzige Erbſchafts-Maſſe in ein richtiges Verzeichnis bringen, hiernächſt in ſeparaten faſciculis einen jeder der ſtreitigen Punckte, in Entſtehung gütlicher Beylegung, mündlich ad protocollum und überall ſummariſch bis zum Spruche inſtruiren die adminiſtrations-Rechnung abhören, ſodann aber die Acta zum Rechtsſpruche an das wohllöbliche Gerichte einliefern, und demnach die Theilung ſelbſt denen Rechten gemäs vornehmen (*b*).

Deſuper etc.

Humillima imploratio pro decernenda Commiſſione.

An Seiten

Weyl. hieſigen Bürger und Brauers Caji nachgelaſſener inwendig benahmter Erben Imploranten

hat Anl. ſub Lit. A et N. 1-5. in pto. familiae herciscundae.

(*a*) Wenn B. und C. ſollten, ſo müſten ihnen in controverſen gerathen Curatores ad Lites beſtellet

stellet werden, da sie beyde nur einen Vormund haben, welcher nicht zugleich Klägers und Beklagtens Stelle vertreten kann.

(*b*) Es hätte auch in diesem libello derer streitigen Punckte selbst gedacht und gebethen werden können, partes mit ihrer Nothdurft desfalls ad protocollum zu hören; Weilen aber die personae litigantes sich so sehr pro diversitate obiecti der Klage ändern, so halte ich es vor deutlicher und ordentlicher, den judicem durch Ueberreichung der Klage vollständiger zu informiren, weil darunter einige seyn könten, die er entweder gantz und gar oder wie sie angebracht verwerfen und die Partheyen darüber mit Weisung versehen müste, ehe die Sachen in Commissarische Untersuchung gezogen werden könten.

* * * * * * * *

N. I.

Ad eundem judicem.

Es hat meines abwesenden Curandi verstorbene Mutter Weyl Caii erstere Ehefrau L. geb. M. demselben beträchtliche illata zugebracht, wie solches die beygehende specification sub A. ausweiset.

Nachdem nun die Theilung des Cajischen Nachlasses bevorstehet, und dahero diese illata cum fructibus entweder in natura, oder nach dem wahren Werth der nicht mehr vorhandenen Sachen von demselben vorhero abgesondert werden müssen; wozu sich jedoch die Bekl. nicht bequemen

men wollen; Als ergehet an Ew. ꝛc. meine gehorſamſte Bitte, in Rechten zu erkennen und auszuſprechen:

Daß die annoch vorhandene Sachen ohnbeſchädigt in natura, die übrigen aber nach dem wahrem Werthe cum fructibus a tempore mortis patris uſufructuarii, von obiger Erbſchafts maſſa vor allen Dingen an mich nomine abſentis reſpective abgeliefert und vergütet, auch die Koſten erſtattet werden müſſen.

Deſuper etc.

Abgemüßigte Klage

An Seiten

Weyl. Caji nachgelaſſenen abweſenden Sohnes K. beſtelten Curatoris N. Kl.

Contra

Deſſen übrige Mit-Erben die Cajiſchen Geſchwiſter A. B. C. Verehl. D. und Weyl. E. nachgelaſſener Kinder und deren reſpective Vormünder I. wie auch Weyl. Caji nachgelaſſene Wittwe N. geb. N. Bekl.

in pcto.
maternorum.

** ** **
* * *

N. 2.

Ad eundem Judicem.

Es hat Weyl. unser Vater Cajus in seinem letzten Willen § 4. unserer respective Mutter und meines abwesenden Curandi Stief-Mutter die Errichtung eines inventarii oder juratae specificationis remittiret, hierdurch aber in effectu geordnet, daß wir den eigentlichen Bestand der Erbschaft und mithin des Pflichttheils nicht erfahren sollen noch können, welches wir, da es denen Rechten zuwieder läuft, jetzo um sowenniger geschehen lassen können, als unsere Mutter und Stief-Mutter respective zur zweyten Ehe zu schreiten gedencket, und sich würcklich mit X. verlobet hat, wir sie auch leyder, welches wir mit Beybehaltung aller kindlichen Ehrfurcht anzeigen müssen, überführet haben, daß sie verschiedenes Silberzeug und Geld, mit Beyhülffe unserer Schwester C. verehl. D. auf die Seite gebracht habe.

Es ergehet also an Ew. ꝛc. unser gehorsamstes Bitten:

Unsere Mutter und Stiefmutter durch Güte oder Recht dahin zu vermögen, gedachte unsere Schwester aber dahin anzuhalten, daß sie das Vermögen Weyl. unsers Vaters eydlich manifestiren müssen.

Desuper etc.

Gemü-

Gemüßigte Beschwerde
An Seiten

Der Cajischen Geschwister A. und Nahmens B. dessen bestellten Vormundes D. ingl. Weyl. E. nachgelassener Kinder F. G. und H. bestelten Vormundes I. und des abwesenden K. bestellter Curatoris N. Imploranten.

Contra

Ihre respective Mutter, Gros- und Stiefmutter Weyl. Caji nachgelassene Wittwe N. geb. N. und C. verehligten D. bestelten Vormundt Imploraten.

in pcto
juratae manifestationis.

* * * * * * * * *

N. 3.
Ad eundem judicem.

Es ist unserer respective Mutter und Grosmutter in dem testamento paterno §. 3. Kindes Theil vermachet worden.

Dieselbe stehet aber jetzo im Begriffe zur andern Ehe zu schreiten, indem sie schon würcklich die sponsalia mit X. geschlossen hat.

Gleichwie nun die Rechte verordnen, daß in solchem Falle alles was ex liberalitate coniugis defuncti herrühret, denen Kindern ex eodem matrimonio dominiotenus zurückfallen, der zur andern Ehe überschreitende coniux aber nur den vsumfructum behalten solle, mithin wir nunmehro cautionem vsufructuariam zu fordern berechtiget sind, unsere Mutter aber sich dazu der kindlichen Erinnerungen ohngeachtet, nicht bequemen will; Als gelanget an Ew. ꝛc. unser gehorsamstes Bitten:

unsere Mutter und respective Gros-Mutter durch Güte oder Recht zu vermögen, daß sie vor würcklicher Vollziehung der andern Ehe, annehmliche cautionem vsufructuariam auf denjenigen Antheil, welcher ihr bey künftiger Theilung zufallen wird, bestellen müsse.

Desuper etc.

Abgemüßigte Beschwerde
An Seiten

Der Cajischen Kinder zweyter Ehe A. und Nahmens B. und C. verehl. D. deren bestelten Vormundes N. ingl. der Eschen Kinder bestelten Vormundes I. Imploranten.

Contra

Ihre reſpective Mutter und Grosmutter Weyl. Caji nachgel. Wittwe N. geb. N. Imploraten. in pcto cautionis vſufructuariae.

* * * * * * * * *

N. 4.

Ad eundem judicem.

Es hat unſere an D. verheyrathete Schweſter C. von Weyl. unſerm Vater einen beträchtlichen dotem und Ausſteuer auch nachhero vieles Geld und andere Sachen erhalten, ſo ſie eydlich zu ſpecificiren und zu conferiren verbunden, wozu ſie ſich aber in Güte nicht verſtehen will, ob wir uns gleich unſerer Seits zur eydlichen Angabe derer conferendorum anheiſchig gemachet haben.

Solchemnach ſind wir genöthiget Ew. ꝛc. gehorſamſt zu bitten,

Die Bekl. anzuhalten, daß ſie alles dasjenige, ſo ſie von Weyl. unſerm Vater an Brautſchaß und Ausſteuer erhalten eydlich zu manifeſtiren und zur Theilung zu bringen ſchuldig.

Deſuper etc.

Gemüßigte Klage

An Seiten

Der Cajischen Geschwister A. B. K. und Weyl. E. nachgel. Kinder cum assistentia respective tutorum D. et I. et Curatoris N. Kl.

Contra

Ihrer respective Schwester und Muhme C. verehl. D. bestelten Vormund N. Bekl.

in pcto collationis.

* * * * * * * * *

N. 5.

Ad eundem judicem.

Es hat Weyl. unsere Schwester E. bey ihren Lebzeiten nicht allein einen beträchtlichen dotem und eine ansehnliche Aussteuer und sonstige Beyhülfe, nach ihrem Tode aber deren nachgelassene Kinder gleichfalls ein beträchtliches vor uns erhalten, welches sie nicht allein eydlich zu manifestiren, sondern auch demnächst zu conferiren verbunden.

Es ist aber deren Vormund eingefallen, von der Erbschaft ihrer Mutter E. zu abstiniren, und blos dem avo zu succediren, um dadurch der collation zu entgehen.

Nach-

Nachdem aber dieſes denen Bekl. ex veriori ſententia nicht zuſtehet; als gelanget an Ew. ꝛc. unſer gehorſamſtes Bitten:

Die Bekl. anzuhalten, daß ſie allerdings alles, ſo ihre verſtorbene Mutter und ſie ſelbſt von Weyl. unſerm Vater empfangen, eydlich manifeſtiren und zur Theilung bringen müſſen idque refuſis expenſis.

Deſuper etc.

Rechtsbegründete Klage

An Seiten

Der Cajiſchen Geſchwiſter A. B. C. K. und deren reſpective Vormundes D. und Curatoris N. Kläger (*a*).

Contra

Weyl. ihrer Schweſter E. nachgel. Kinder Vormund N. Bekl.

in pcto
beneficii abſtinendi praetenſi.

(*a*) In dieſen collations-Streit, darf ſich die Mutter als heres extranea nicht miſchen.

TITV-

TITVLVS XIV.

DE

PACTIS DOTALIBVS PERSONARVM ILLVSTRIVM ET CIVICAE CONDITIONIS.

§. 135.

De pactis dotalibus secundum ius romanum.

Pacta dotalia Romanorum sunt conuentiones inter ciues romanos initae, quibus matrimonii, dotis, donationis propter nuptias et reliqua matrimonii iura determinantur, quae tam per modum simplicis pacti, quam stipulationis ineuntur (*a*). Requiritur autem in pactis dotalibus: I) *vt ineantur inter ciues romanos* (*b*), II) *ne sint bonis moribus contraria*, quorsum referebatur; a) pactum de futura successione (*c*). quod hodie tamen admissum; b) ne de moribus (*d*), c) vel ob res amotas agatur (*e*), d) de fideiussoribus dotis constituendis (*f*) e) ne maritus beneficio competentiae vtatur (*ff*), f) poena conuentionalis bene vero duplum vel quadruplum stipulatur (*). III) Ne *dotis finem tollant*. Huc pertinet: a) vt fructus in dotem conuertantur, vel maritus eosdem restituat (*g*), b) ne ob impensas necessarias agatur (*b*), c) ne constante matrimonio dos petatur; paciſci vero

po-

poteſt, vt poſt mortem eius quid dotem conſtituit, petatur, proinde ſi matrimonium vivo eo ſine culpa diſſoluitur, dos peti nequit (*hh*). IV) *Ne vxores indotatae euadant*; vel *cauſſa dotis, quae publicum fauorem habet, deteriор reddatur.* Hoc intuitu non valet pactum: a) de dote, mortuo marito, ad eiusdem heredes transferenda (*i*), b) vt non tantum quantum accepit, ſed plus minusue reſtituat (*l*), d) vt dolum ſolummodo praeſtet maritus vel eius heres (*m*). V) *Vt ſint aequalia ratione dotis et donationis propter nuptias* (*n*). VI) *Vt dos ab extraneo vel ipſa ſponſa conſtituta ratione quantitatis determinetur* (*o*). VII) *Ne annuum vel aliud quoddam promittatur, tegendae illicitae donationis gratia* (*p*). Licita autem in genere ſunt pacta, quae pietatis rationem habent (*q*). Ante an poſt matrimonium ineantur pacta dotalia, nihil intereſt (*r*); Eorundem ſollemnitates autem ex legibus loci initi matrimonii ſunt iudicande (*s*).

(*a*) L. 6. C. de I. dot. (V, 12)

(*b*) pr. I. de nuptiis (I, 10) L. 3. C. de inceſt. nupt. (V, 5.)

(*c*) L. 5. C. de pact. conuent. (V. 14) L, vlt. D. de ſuis et legitim. hered. (XXXVIII, 5.) L. 15. C. de pactis (II, 3.)

(*d*) L. 5. D. §. 1. de pact. dotal. (XXIII), 4) *Montesquieu* dans l'eſprit des Loix Liv. 7. ch. 10. eleganter iudicium morum deſcribit, quod Iuſtinianus abrogauit in L. 11. C. in fin. de donat. inter vir. et vx. Tit. C. de repudiis er iudicio de moribus ſublato (V, 17.)

(*e*) l. cit.

(*f*)

(*f*) tot. tit. C. ne fideiuſſ. dot. dentur (V, 20.)

(*ff*) L. 14. §. 1. D. ſoluto matrim. (XXIV, 3)

(*) L. 5. C. de Sponſal. (V, 1) L. 134. pr. de V. O. L. 71. §. 1. de condit. et demonſtr. (XXXV, 1) L. 2. C. de inut. ſtipulat. (VIII, 39) c. 29. X. de ſponſalib. (IV, 1.)

(*g*) L. 4. 28. D. de pact. dot. Ita tamen valet, vt fructuum vſuras percipiat, ſi vxor ſe ſuosque alere, tueri et omnia onera ſuſcipere parata ſit. L. 2. C. de pactis conuent. L. 1. C. ſi dos conſtante matrim. (V, 19.)

(*h*) L. 5. §. 2. D. ibid. quae ipſo iure minuunt dotem. L. 56. §. 3. D. de I. dot.

(*hh*) L. 11. D. de pact. dot. L. 20. D. de I. dot.

(*i*) L. 2. D. de pact. dot.

(*k*) L. 5. pr. ibid. L. 3. C. de pact. conuent. Partus ancillae iure rom. dotem auget, et pactum non valet, vt partus ſit communis vel marito proprius. L. 69. §. 9. D. de iur. dot. De ſeruitute reuiuiscente, quae conſolidatione exſtincta L. 7. D. de fundo dot. De arboribus ſucciſis L. 8. ibid.

(*l*) L. 13-17. D. de pact. dot. Diuortio autem facto, L. 18. 20. ibid. item a patre, interueniente filia, ita pacisci licet. Conualeſcit pactum, ſi filia eidem heres extitit L. 19. ibid. A. quonam reſtituatur perinde L. 10. ibid.

(*m*) L. 6. D. ibid. Dolum vero tantummodo praeſtat, ſi vxor in mora ſit L. 9. D. ſoluto matrimonio.

(*n*) Auth. *Aequalitas* et *ſed quae nihil* C. de pact. conv. L. 10. C. ibid. c. 9. in fin. X. de donationibus inter vir. et vxor. ita, vt etiam ratione augmenti dotis parificatio fiat Auth. *ſed iam neceſſe eſt* C. de donat. ante nupt. (V, 3.)

(*o*) L. 1. C. de dot. promiſſ. niſi quantitas in arbitrium tertii collata ſit. L. 3. ibid (V, 11.) Parum itaque fundata eſt cautela et deciſio *Strykii* caut. cont. L. 3. c. 8. §. 9.

9. In personis illustribus vero, etiamsi nulla dos promissa sit, tamen secundum consuetudinem debetur. *de Ludolf* de I. foem. Illustr. P. 11. C. 2. §. 5. n. a. n. 12.

(*p*) L. 22. D. de pact. dot. L. 12. pr. L. 53. D. de iure dot. L. 97. §. 2. D. de V. O.

(*q*) L. 20. 21. D. soluto matrim.

(*r*) L. 1. pr. L. 20. §. 1. L. 18. D. de pact. dotal.

(*s*) arg. L. 6. D. de evict.

§. 136.

Differentiae hodierni et romani Iuris.

Hodie 1) quilibet, etiam homines proprii eiusmodi pacta valide ineunt, cum ius connubiorum, contractuum et testamentorum eatenus habeant, quatenus de bonis disponere possunt (*a*). 2) Introducta est distinctio sat inepta inter pacta dotalia simplicia et mixta, quorum illa iure pactorum, haec iure vltimarum voluntatum valent (*b*). 3) Pacta successoria hodie vbique valent. 4) Aequalitas dotis et donationis propter nuptias necessario non requiritur. 5) Ne annuum constituatur, nihil hodie obstat et quotidiana experientia de contraria obseruantia per pacta dotalia nobilium edocemur. Generatim in pactis dotalibus illustrium obseruantia tam vniuersalis, quam specialis, familiae scit. peregrino iuri praeualet. Reliqua vsu non destituuntur, quamuis ratio cesset, cur Romani publicae interesse rei crediderunt (*c*), ne vxores indotatae euadant. Nobis veniunt haec pa-

pacta sub nominibus: Ehe-Pacten, Ehe-Vertrag, Heyraths-Vertrag, Ehe-Beredung, Ehestiftung, Ehezarten, Ehezärter.

(*a*) tot. t. X. de coniug. seruor.

(*b*) de *Ludolf* de iur. foem. illustr. P. II. C. 2. §. 2. n. 6. recte affirmat, pacta dotalia illustrium, etiamsi de successione loquantur, indistincte per modum contractus et irrevocabiliter valere.

(*c*) L. 2. D. de iure Dot. (XXIII, 3) L. 1. D. soluto matrim. (XXIV 3.)

§. 137.
De personis.

Iam autem videndum, quid in pactis dotalibus ratione personarum obseruandum. I) Vt praecedant sponsalia secundum formam legitimam publice contracta (*a*), et matrimonium ratum sequatur (*b*), euidens est, cum vbi nulla sponsalia, aut nullum matrimonium, vel repudium fi, at ibi nec pacta dotalia sustinentur (*bb*). Videndum ne personis desponsandis obstet: a) vel *impedimentum ineundi matrimonii physicum* ex aetate (*c*) vel vitio corporis (*d*) b) *vel impedimentum morale*, propter propinquitatem graduum, nec c) *ciuile*. Ex vltimo impedimento a matrimonio arcentur: 1) tutor eiusque filius ante redditas rationes (*e*), 2) binubus ante probatam mortem prioris coniugis (*f*), vel passim ante satisfactionem liberorum prioris thori (*g*), 3) miles absque consensu praefecti

(*b*)

(*b*), 4) Iudaeus cum Christiana vel contra (*i*), 5) adulter, si vitae machinatio adulterio accesserit (*k*). II) Sponsalia consensu desponsandorum parentum et respectiue tutorum fieri debent (*l*). III) Quoad dotis, et donationis propter nuptias constitutionem, repetitionemque, quatenus a patre vel extraneo, non vero a persona desponsata ipsa, proficiscitur, parens vel extranenus pacisci debet (*m*). IV) Quatenus feudum vel bona hereditaria vel alia bona clientelaria afficiuntur, requiritur respectiue consensus domini directi et agnatorum. V) Quodsi vero plures admisceantur conuentiones vti saepius incongrue (§. 30.)fieri solet, personarum habilitas ex istis negotiis admixtis diiudicanda est, quamuis consultius sit, ab ista confusione plurium negotiorum abstinere. Exemplum est in L. 15. C. de pactis, vbi soror et frater de patris adhuc viuentis hereditate aequaliter diuidenda, plus vna ratione, nulliter pepigerant.

(*a*) Iure Pandectar. sufficit nudus consensus L. 4. et 5. D. de sponsal. (XXIII, 1) cui iure Cod. accedere debet festiuitas nuptialis L. 24. C. de nupt. Inspiciendae sunt ordinationes ecclesi. asticae speciales cuiuscunque territorii. Vbi testes ad formam requiruntur, ibi consensus spontalitius: Das Ja Wort et annuli pronubi datio nihil operanrur.

(*b*) Iudaeorum matrimonia tanquam legitima effectibus ciuilibus non destituuntur, quamuis non sint rata.

(*bb*) L. 3. 21. et 22. D. de iure dot. (XXIII. 3.) L. 4. §. 3. D. de pactis.

(c) Ad ſponſalia 7 anni L. 14. D. de ſponſal. ad matrimonium puellae 12. anni L. 9. ibid. L. 4. de ritu nupt. (XXIII, 2) requiruntur Hanc puerilitatem hodie non ludimus.

(d) Quamuis matrimonium, proinde etiam pacta dotalia, qua talia, non ſubſiſtant, tamen quo minus pactorum ſucceſſoriorum effectum ſortiantur, nihil obſtat. Ita facile dirimi potuiſſet quaeſtio illa, quae poſt mortem mariti ſuper impotentia abſoluta ex defectu praetenſo teſticulorum agebatur ad impugnanda pacta dotalia quae tamen, inandito plane modo et contra clarum textum L. 39. D. de iure dot. o vsque propugnabatur, vt cadauer mariti diu ſepultum exhumaretur, ſectioue inſtituueretur, et parum aberat, quin non ſecunda vice mortuus reſurgere debuiſſet.

(e) L. 15. D. ſponſal. (XXIII, 1) L. 36. L. 59. 60. pr. §. 3. 4. 5-8. L. 64. 66. 67. pr. §. 2. 3. ſeq. de ritu nupt. t. t. C. de interdict. matrim. inter pupill et tut. V, 6.) Exceptiones vide in L. 36. L. 60. §. 1. 2. L. 67. §. D. 1. de ritu nupt. (XXIII, 2) L. 8. C. d. t. L. 7. C de donat. inter vir. et vxor. (V, 16) vbi et donatio, quae alias ſubſiſteret, irrita declaratur.

(f) Auth. Hodie quantiscunque C. de repud. (V, 17.)

(g) Conſulendae ſunt conſtitutiones prouinciales. Id iuri communi iam conuenit, vt mater binuba turrix rationes prius reddat et tutelam deponat.

(h) Inſpiciendae ſunt conſtitutiones militares cuiuscunque prouinciae.

(i) L. 6. C. de Iudaeis (I, 9.)

(k) C 3. et 6. X. de eo qui duxit in matrimonium; ſecus de iure ciu. Nov. 134. c. 12.

(l) L. 2. et 9. D. de ritu nupt. (XXIII, 2) Iure Cod. iudicialiter de nuptiis liberorum, quorum parentes in furore vel dementia ſunt, adhibitis

bitis propinquis et tutoribus statuitur absque vllis impensis L. 25. C. de nupt. De patre absente vid. L 10 et 11. D de ritu nupt. Iure Romano sufficit praesumtus ex patientia consensus et patris et filiae L. 7. § 1. L. 12. D de sponsal. L. 5. C de nupt. Nec filia simpliciter dissentire potest c. L. 12. bene vero filius L. 13. ibid. Quodsi autem parentes absque iusta causa dissentiant, suplerur consensus ex L. Iulia L. 19. D. de ritu nupt L. 1. et 18. Cod. de nupt.

(*m*) De consensu statuum in nuptias filiarum principum agit et exempla affert *Betsius* de pactis fam c. 6. § 16. et nouissimum exemplum exhibet matrimonium principis Nassouici Weilburgensis cum filia defuncti principis Locumtenentis hereditarii.

§. 138.

De conuentionibus super iuribus matrimonii.

Vt ex ipsis tabulis dotalibus constet, rite se omnia, circa sponsalia habere, solet loco introitus mentio de iisdem iniici, magis per consuetudinem quam necessitatem. Eadem ratione iura matrimonii, quae indiuiduam vitae rationem respiciunt, exprimi solent. Magis vero expedit, vt 1) terminus (*a*) consummandi matrimonii, 2) restrictio consensus sponsalitii, si quae adest (*b*), 3) quis sumtus conuiuii nuptialis ferre, et cui donata accrescere debeant (*c*), 4) iura matrimonii haud expedita vel singularia distincta conuentione comprehendantur. In genere abstinendum a con-

uentionibus I) *quae essentiam matrimonii tollunt.* Huc potissimum refer: quod vxor maritum domicilium mutantem, sequi nolit; II) *quae Legibus prohibitiuis aduersantur* (*d*), veluti dissolutio matrimonii, et certo respectu matrimonium ad Morganaticam (L. Salicam) quod inter proceres quidem simpliciter, inter nobiles vero non absque principis consensu valet (*e*) III) *quae bonis moribus aduersantur*, ne scilicet maritus potestatem maritalem exerceat, quae iuris diuini est; ne vxor ciuicae conditionis oeconomicas operas praestet (*f*). Licito autem paciscimur iure: 1) quomodo educatio liberorum institui debeat, 2) in quanam religione liberi sint educandi (*g*), 3) vt per tempus aliquod vxor absens esse possit, 4) ne ad lactationem teneatur, 5) ne nimis rigidei exerceatur potestas maritalis, 6) quid in casu separationis vel diuortii totalis iuris esse debeat circa restitutionem bonorum (*h*) et educationem liberorum. Raro quidem partes tempore sponsaliorum ad tantas diffidias cogitant, sed cum iura communia de separatione temporali plane nihil habeant, et prudentis sit, pacis tempore bello prouidere, magnam habebit vtilitatem eiusmodi conuentio.

(*a*) Terminum iuris romani vid in L. 17. D. de sponsal. L. 2. C. de spons. (V. 1.) L. 2. C. de repud. (V. 17.) c. 5. X. de sponsal. (IV, 1.) saepe tamen constitutiones particulares breuius spatium habent, qnod admodum vtile.

(*b*)

(*b*) Nem neſcit, quam nconſtans ſit doctrina de reuocandis ſponſalibus. Vtile itaque eſt. litibus per conuentionem obuiam ire, quod per enumerationem eorum caſuum fit, qui conſenſum ex intentione deſponſandorum reuera reſtringunt. L. 5. C. de ſponſal. (V, 1) vid. tot. tit. C. de repud. Singularis eſt deciſio in L. 8. D de ſponſal. de furore ſuperueniente, quae limitanda ex L. 4. D. de diuort. (XXIV, 2) et L. 22. §. 7. et 9. D. ſolut. matrim.

(*c*) Et haec doctrina deficientibus legibus admodum fluctuat. Regulariter ſponſae parentes conuiuium nuptiale in proprium honorem parant. Donationes autem ex animo donantis aeſtimandae; Hic animus vero non eo tendit. vt conuiuii nuptialis ſumtus inde compenſentur, ſed vt oeconomia inſtruatur nouorum coniugum, proinde, ſi aliud non conuentum, vtrique coniugi pro rata cedunt.

(*d*) L. vn. §. 16. C. de R. V. A.

(*e*) II. F. 29. *Cramer* de iuribus nobilitat. auit. T 1. c. 4. p. 236-239. ibique plena manu allegatos DD. de *Ludolf* de Iurib. foem. illuſtr. P. 1. §. 15. Non niſi mbecilli iudicio eiusmodi matrimonium pro ſpecie concubinatus habetur.

(*f*) *Siryckii* D. de operis vxor. c. 1. §. 10. c. 3. §. 6. et 12.

(*g*) Si nihil conuentum, maſculi religionem patris, foeminae vero matris ſequuntur. Vid. de *Meyern* Acta Execut. T. 11. p. 570. ibi de educatione: Was aber von beyder Religion Eltern gebohren die Söhne oder Knaben des Vaters, die Mägdlein oder Töchter der Mutter Befreundten oder Magiſtrat verbleiben ſollen. Porro de religione: Vid. Concl. Corp. Euang. p. 681.: den 3ten caſum mixti matrimonii betreffend, da hat es in denen geiſt- und weltlichen beſchriebenen Rechten ation patriae poteſtatis dergeſtallt ſeine klare Ziele und Maas, daß dem Vater die alimentatio, edu-

catio, institutio, elocatio dotario und dergleichen Ehebeschwerden principaliter obliegen und die Kinder vtriusque sexus desselben Disposition in geist- und weltlichen Sachen vornehmlich jederzeit zu gehorsamen schuldig sind, dabey wir es, jedoch mit der Bescheidenheit bewenden lassen, daß in alle Wege da pacta dotalia vorhanden, oder hinführo aufgerichtet werden mögten, dieselbe zuvordorst in Acht genommen und observiret werden sollen, und müssen. *Londorp* Acta publ. T. XVII p 457. Hessiches Consistor-Rescript de 28ten Sept. 1750. et de 5 Iulii 1758. Sed rursus per annos discretionis haec materia perturbata est, de quibus conferantur *Carpzov* de eo, quod iustum et consultum est circa nuptias person. diuers. relig. Exempla illustria vide apud de *Ludolf* de Iurib. foem ill app. P. III. p. 87. 119. *Boehmer* Consult. et Decis T. I. Arg. I. n. 67. Arg. II. N. 46. seq. *Struben's* Bedenken T. I. CXLIV.

(*b*) Hoc vel ideo maxime necessarium est, cum quod in casum mortis sanctum est, non valeat in casum diuortii L. 22. pr. D. solut. matrim. et quod de diuortio torali dispositum haud absque summa circumspectione ad separationem temporalem trahi potest.

§. 139.

De arrha sponsalitia.

Arrhae sponsalitiae sunt dona, quae desponsati in ipsa desponsatione solenni vel postea sub modo futurarum nuptiarum offerunt. Consistunt praeter annulum pronubum (den Trauring) in variis rebus, et non subiacet necessitati insinuationis haec donatio, etiamsi, ab alio detur (*a*). Taci

citum vero habet modum: vt nuptiae ſequantur, alias condicuntur donata (*b*), niſi is, qui ex deſponſatis mortuus eſt, cauſam praebuerit, ne nuptiae celebrentur (*c*). Si maior absque iuſta cauſa a ſponſalibus recedit arrham ipſam et inſuper eius aeſtimationem perdit (*d*); iuſta vero intercedente cauſa, vel ſi minor ſit, tantummodo arrha reſtituitur. Hodie, ſecundum plurimorum conſiſtoriorum praxin, arrhae in commiſſum cadunt, ſi deſponſati a ſponſalibus rite iniris, quacunque ratione, bona licet gratia, recedant. Eiusmodi donata autem pleno iure cedunt donatario nuptiis ſecutis et transferuntur in heredes. Ab arrhis ſponſalitiis differunt donationes, quae ante nuptias ſimpliciter, non ſub modo futurarum nuptiarum fiunt,, quae irrevocabile ius transferunt (*e*).

(*a*) Nov. 119. cap. 1. et quae inde deſumta Auth. eo decurſum C. de donat. ante nupt. (V. 3)

(*b*) L. 2. 15. C. ibid.

(*c*) L. 3. C. de ſponſ. (V, 1.)

(*d*) L. 5. C. de ſponſal. L. 15. C. de donation. ante nupt.

(*e*) L. 8-14. C. de donat. ante nupt.

§. 140.

De dotis conſtitutione.

Quia in dubio bona magis paraphernalia, quam dotalia praeſumuntur, euidens ſuadet vtilitas, vt titulus dotis (*a*) eiusque quantitas (*b*) ſedulo exprimatur, et ſpecificatio poſt actualem illationem mariti ſubſcriptione munita pactis dotalibus ad-

iungatur, quae, si suspiciones fraudis absint, ingentem vtilitatem spondet ratione probationis et exceptionis non numeratae dotis (*c*). Alias obstat haec exceptio soluto intra biennium matrimonio intra annum, soluto vero matrimonio post biennium sed intra decennium, intra tres menses. Minori vero eiusque heredi succurritur per restitutionem in integrum. (*cc*) Quodsi dos non in pecunia numerata consistat, maxime in rebus mobilibus expedit, vt aestimatio singulis speciebus adiiciatur, cum expressa declaratione an taxationis an vero venditionis gratia fiat. (*d*) Vim aestimationis habet nouatio (*e*). In dotis constitutione nobilium expedit, vt dotis quantitas non immodica sit, ne ex multiplicatis vsuris liberi praegrauentur secundum paroemiam: reiche Weiber arme Kinder; reliqua vero bona tanquam paraphernalia inferantur, concessa administratione et vsufructu. (*f*) Alias dictu difficile est, an expediat, bona magis dotis quam paraphernalium Iure inferre. In rusticorum dotibus videndum, ne in tantum vires patrimonii excedant, vt impares onerum, seruitiorumque ferendorum reddantur (*g*). (Iurisprud. extraiud. §. 42. 217.) Generatim autem cauendum, ne inffiociosa sit dotis constitutio (*h*) Quodsi dos non statim soluatur, de vsuris, (*i*) et si dos profectitia sit, etiam de euictione (*k*) cauendum.

(*a*) De dote *profectitia* vid. L. 5. 6. §. 2. L. 51. D. de iure dot. De dote *a iudice* constituta L. cit. §. 4. L. 69. D. ibid *de aduentitia* L. 43 49. 63. D. ibid: De dominio dotis eiusque vindicatione eleganter disponitur in L. 7 §. 3. L. 8. 9. pr. et §. 1. D. de iure dot. Circa dotem aduentitiam cautus sit maritus, vt eandem tempestiue exigat, vel hoc onus conuentione auertat, alias si culpa sua dos non exacta sit (a debitore scilicet, non a patre vel donatore) tenetur nihilo minus de restituenda dote. L. 33. D. de I. dotium L. 41. §. 3. ibid vbi verba: *quousi iam tunc* etc. ex natura stipulationis explicanda sunt.

(*b*) Circumuento indistincte succurritur L. 6. §. vlt. D. de I. dotium. Cauendum tamen, vt sponsus qui ante matrimonium fructus percipit, eosdem suos faciat, mediante speciali conuentione, alias in dotem imputantur L. 7. pr. D. ibid. L. 6. D. sol. matrim. L. 31. §. vlt. ibid. Singularis est eiusdem L. §. 3. decisio de vsufructu in in dotem dato vid. etiam L. 66. 78. de I. dot. vbi de vsufructu in fundo mariti per dotis constitutionem rursus consolidato optime cauetur et §. 4. seq. de fundo communi.

(*c*) L. 1. C. de dote cauta (V, 15) Romanis haec cautela non incognita fuit. L. 9. §. 3. D. de iure dot. Contra liberos, qui sunt heredes patris, semper, contra creditores vero non nisi concurrentibus aliis circumstantiis, confessio mariti aliquid operatur, ita vt creditoribus ne quidem tempora exceptionis non numeratae dotis currant. Inanis est cautela *Struckii* vt scilicet vxor apocham super dote in tertium dirigere curet S. III. c 8. § 29. Etiam acceptilatio a marito, inuita vxore, licet socero egenti facta, exceptionem non numeratae dotis excludit, L. 66. §. 6. solut matrim. item si maritus heres factus l. 33. D. ibid. Interdum maritus solum-

modo actiones praestat L. 44. D. ibid.

(*cc*) Auth. quod locum C. de dote caut. Nov. 100. c 2.

(*d*) L. 10. §. 4. seq. L. 17. D de iur dot. L. 5. 10 C. ibid L. 1. C. sol, matrim. (V, 18) Caueamus ne *Stryckium* l. c. § 10 sequamur, qui diuersam aestimationem non distinguit Laesio autem in aestimatione non attenditur, nisi in muliere minorenni et dolo mariti circumuenta L. 12. §. 1. D. de I. dot Dote aestimato data et nuptiis secutis mariti ex regula est electio, quid restituere velit L. 10. §. vlt. ibid. nisi aliter conventum, L 50. sol. matrim. Non secutis vero nuptiis absolute res repetitur L. 17. § 1. D. ibid. cuius dispositionis ratio latet in L. 16. anteced. Interim maritus res fungibiles etiam inaestimato datas, iure alienat. L. 42. D. ibid.

(*e*) L. 35. D. de I. dot.

f) *Stryck* l. c §. 5 de *Ludolf* de I. foem. illustr P. II c. 2. § 5 n. a.

(*g*) Rustici passim ante copulationem testimonium de confectis pactis dotalibus proferre iussi sunt.

(*h*) t. t. C. de inoff. dot. (III. 30.)

(*i*) Terminus traditionis a patre dictus: *cum commodissimum esset*, ita interpretatur: cum primum sine turpitudine et infamia dari possit, deberi L 79. D. de iure dot. De vsuris, et pensionibus post biennium. vid. L. vlt §. 2. C de iure dot.

(*k*) L. 69. §. 7. D. de iure dot. Si b. f. (aliud si dolo) res tradita inaestimato, non tenetur de euictione, nisi aliter conuentum. Ita haec lex ex L. 1. §. 1. C. de I. dot. explicanda, adde L. 78. D. d. t. Est autem titulus dotis species causae onerosae non lucratiuae L. 19. D. de O. et A.

§. 141.

De amissione dotis et donationis propter nuptias.

Dos et donatio propter nuptias amittitur: 1) per adulterium, et ex paritate rationis 2) per malitiosam desertionem et 3) insidias vitae structas, ita tamen, vt liberis ex eodem matrimonio natis, cedat (*a*), 4) ob saeuitias coniugis atrociores si vxor seipsam alere parata sit (*b*), licet hodie tantummodo separatio quoad thorum et mensam decernatur; cum non ad durationem vinculi matrimonii sed ad effectus ciuiles facti illiciti respiciendum sit; et dos restaurari possit, secuta reconciliatione; alias coniugi nocenti beneficium loco poenae tribueretur, et reconciliatio impediretur, id quod absurdum.

(*a*) L. 8. §. 7. L. 11. §. 1. in f. C. de repud. (V, 17.) Nov. 117. c. 78. §. 2. Nov. 134. c. 10. c. 4. X. de donat. inter vir. et vxor. (IV, 20.) c. 10. X. de consuet. (I, 4.)

(*b*) Plures caussae iusti repudii recensentur in d. L. 8. §. 1-4. de repud. et Auth. sed nouo iure C. ibid. L. 38. D. soluto matrim.

§. 142.

De repetitione dotis, quae fit durante matrimonio.

Mulier regulariter pendente matrimonio dotem repetere nequit (*a*); interdum tamen ho-

per-

permissum vxori non perditurae, his ex rationibus: 1) Vt se suosque alat, 2) fundum idoneum emat, 3) vt parenti, viro, fratri, sorori egenti alimenta praestet (*b*), 4) Si maritus vxori furiosae alimenta denegat; 5) Si maritus dotem dissipat (*c*); 6) si maritus ad inopiam vergit et dotis exactioni non sufficit, nec cautionem praestare potest (*d*); 7) si maritus deportatus et matrimonium dote iam exsoluta, non sequatur, vel sequi non possit, condictio cum priuilegio personali datur (*e*). Vxor putatiua tamen priuilegia dotis habet (*f*).

(*a*) Nov. 22. c. 39. Nov. 97. c. 6. Anth. quod locum C. de collat.

(*b*) L. 73 §. 1. D de iur dot. (XXIII, 3.) L. 20. D. solut. matrim.

(*c*) L. 22. §. 8. D. solut. mtr.

(*d*) L. 24. D. ibid. L. 29. C. de I. dot (V, 12.)

(*e*) L. 74. D. de I. dot.

(*f*) L. 22. §. vlt. D. solut. matr.

§. 143.

De repetitione dotis soluto per mortem vxoris matrimonio.

In dotis repetione, quae fit soluto matrimonio, potissimum duo distinguendi veniunt casus: *Primus* si per mortem vxoris; *secundus*: si per mortem mariti dissoluatur matrimonium. Illo casu destinguendum inter dotem *profectitiam* et *aduentitiam*. In dote profectitia rursus viden-

dendum, an filia emancipata, an vero adhuc in patria poteſtate conſtituta ſit. Vtroque caſu, an liberos ex eodem matrimonio ſuperſtites habeat, nec ne. In dote repetenda, ante omnia pacta interpoſita reſpicienda (*a*, quae tamen pendente matrimonio absque conſenſu filiae amplius adiicii nequeunt (*b*). His deficientibus dos profectitia, filia in poteſtate conſtituta, absque ſpeciali conuentione contraria, patri, liberis etiamſi ſuperſtitibus, reſtituenda (*c*), non habito reſpectu an emancipata vel exheredata fuerit filia, vel minus (*d*). Sed ponamus, ad emancipationem iure Romano reſpiciendum eſſe, attamen cum emancipationes hodie non in vſu ſint, per nuptias filiae autem ſeparata inſtituatur oeconomia, qua patria poteſtas quoad odioſa ſoluitur, conſequens eſt, vt hodie quaelibet filia nubens iure emancipatae in fauorabilibus aeſtimari et dos liberis remanere debeat. Aduentitia autem ex praeſumta donatione regulariter non reuertitur ad conſtituentem, niſi expreſſe ita conuentum (*e*).

(*a*) L. 7. C. de pact. conuent. (V 14.). L. 20. §. 1. de pact. dot.

(*b*) L. 29. pr. L. 40. D. ſolut. matrim. L. 7. C. de iur. dot.

(*c*) Generaliter non habito reſpectu poteſtatis et liberorum loquuntur L. 6. pr. D. de I. dot. L. 4. C. ſolut. matrim. (V, 18.) vt etiam fratri dotis repetitio concedatur, ſi in ſtipulationem deducta ſit, L. 5. C ibid L. 59. D. ſolut. matrim vid. etiam L. 48. D. ibid. L. 12. pr L. 26. pr. et §. 2. D. de pact. dot.

(*d*)

(*d*) Contrarium quidem verius videtur per L. 5. D. de diuort. L. vn. §. 11. et 14. C. de R. V. A. Sed in priori lege patri conceditur repetitio dotis, licet filia emancipata sit, et tantum disponitur, ne repudio per collusionem facto, vi cuius alias dos amitteretur, patri ius repetendae dotis eripiatur. Posteriori vero lege supponitur, dote per stipulationem promissa heredibus ius repetendae dotis post mortem patris competere, cum in rei vxoriae actione, i. e. dote absque stipulatione promissa, vxoris praecipua maneat dos, et hoc ius etiam ad rei vxoriae actionem transfertur. Nec magis obstat L. 71. D. de euict. (XXI, 2.)

(*e*) L. 3. C. de repud. ibi: per stipulationem (V, 17.) L. vn. §. 13. C. de R. V. A. L. 9. C. de pact. conv. in fin.

§. 144.

De repetitione dotis post mortem mariti.

De dote *profectitia* filiae in potestate constitutae, agunt pater et filia (*a*), vel pater solus cum consensu filiae, saltem non dissentientis (*b*): vel filia sola cum consensu patris (*c*). Contra voluntatem vero patris effectum liberationis non nanciscitur solutio dotis, filiae perditurae facta (*d*). Pro filia autem furiosa, prodiga, admodum iuueni, leui, pater solus agit (*c*), pro absente autem non aliter, quam praestita cautione rati. Eadem obtinent, si haec impedimenta in patre contingant, vel pater tam turpis persona sit, vt verendum sit, ne dotem acceptam consumat, vel furiosus (*f*). Consensus autem tempore L. C. accedere debet (*g*).

De

De dote *aduentitia* eadem hoc casu obtinent, quae §. anteced. dicta sunt.

(*a*) L. 2. § 1 L. 34. D. solut matr.

(*b*) L. 2. cit. §. 2. Consensus filiae tamen in dubio praesumitur L. 37. ibid.

(*c*) L. 22. § 4. L. 42. pr. D solut matrim.

(*d*) L. 22. §. 1. D. solut. matrim.

(*e*) d L. 22. §. 2. ibid.

(*f*) L. 22. § 6. 10. 11 D. ibid. L. 65. D. de solut.

(*g*) L. 22. cit. §. 5. ibid.

(*b*) Auth sed quamuis C. de R. V. A. L. 40. D. de Iure dot.

§. 145.

De tempore et modo repetitionis.

Terminus dotis restitutioni in pactis dotalibus dictus, quatenus dotis constitutionem non reddit deteriorem (§ 135.) vel statutarius praecipue seruandus est. Secundum Ius romanum nouius res mobiles et incorporales intra annum, res immobiles vero statim restitui debent, alias vsurae et fructus ex his temporibus competunt (*a*). Stare tamen debet mulier locationi in plures annos factae (*b*). Mora per mulierem vel eius heredes facta, maritus dolum tantummodo praestat, fructus vero mulieris sunt; Sin maritus moram committat, omnem culpam praestat (*c*). Propter dolum mariti iuratur in litem (*d*). Regulariter eandem diligentiam praestare debet, qua in rebus propriis

vtitur

vtitur (*e*). In ſpecie autem fructus vltimi anni, non a tempore nuptiarum, vel dotis conſtitutae, ſed traditae (*f*) computandi, pro rata temporis (g) diuidendi ſunt. Veniunt autem et impenſae in hoc iudicium, et quidem *ſumtus funeris* aes alienum dotis conſtituunt (*h*), et ante reſtitutionem dotis peti poſſunt (*i*). *Impenſae in dotis conſecutionem* factae, marito refunduntur (*k*), non vero eae, quae *in defenſionem* dotis factae (*l*). In ipſam rem, et quidem ex *neceſſitatae factae* impenſae dotem ipſo iure minuunt (*m*); *vtiles* vero impenſae conſenſu mulieris fieri debent (*n*), et dotis ſubſtantiam non ita afficiunt, ſed repetitioni tantummodo, absque tamen retentione, locum dant (*o*). Modicas vero expenſas maritus ex ſuo ferre tenetur (*p*). *Voluptuarias* impenſas autem, nequidem conſenſu vxoris factas, repetit, ſed tantum tollit, ſalua re, niſi promercales et ſic certo reſpectu vtiles ſint (*q*).

(*a*) L. vn. §. 7. C. de R. V. A.

(*b*) L. 25. §. vlt. D. ſolut. matrim.

(*c*) L. 9. L. 25. §. 2. ibid.

(*d*) L. 25. §. 1. ibid.

(*e*) L. 66. pr. L. 24. §. 5. D. ibid.

(*f*) L. 5. L. 7. §. 1. ſeq. D. ibid, ſi autem fundus iam ante nuptias traditus fuerit, ex die nuptiarum annus computatur, et fructus ante matrimonium percepti dotem augent L. 6. et 7. D. ibid.

(*g*) L. 11. 31. §. vlt. ibid L. un. §. 9. C. de R. V. A.

(*b*) L. 16. ſeqq. L. 28. D. de relig. et ſumt. fun. (XI, 7.)

(*i*) L.

(*i*) L. 60. D. fol. matrim.

(*k*) L. 15. D. de imp. in rem. dot. fact.

(*l*) L. penult. D. ibid.

(*m*) L. 5. §. 12. D. ibid. L. 56. §. vlt. D. de iure dotium L. 7. §. vlt. D. solut. matrim. L. vn. §. 5. C. de R. V. A.

(*n*) L. 8. D. de impens. in rem. dot. fact.

(*o*) d. L. vn. C cit. §.

(*p*) L 12. D. de impens. in rem dot. fact.

(*q*) L. 9. 10. 11. pr. D. ibid. d. L. vn. C. cit. §.

§. 146.

De beneficio competentiae.

Tam intuitu dotis *petendae* quam dotis *restituendae* competit beneficium competentiae et quidem *priori* respectu: 1) Extraneo, qui dotem promisit, non vero socero regulariter (*a*); 2) priori marito dotem secundo promittenti (*b*). *Posteriori* vero respectu 3) marito (*c*) 4) liberis ex eodem matrimonio progenitis, non vero heredi extraneo (*d*). Iusta causa intercedente vero etiam socero (*dd*). Intuitu *modi* hoc beneficium α), secus ac in donatione, non admittit deductionem aeris alieni (*e*); β) cautionem desiderat, si ad meliorem fortunam peruenerit, etiam quod minus persoluit, se soluturum (*f*). Cessat vero 1) si dolose deminuerit substantiam (*g*): 2) si res amotae fuerint (*h*).

(*a*) L. 84. D. de Iur. dot. collata cum L. 21. et L. 21. pr. D. de re iud. (XL. 11. 1.)

(*b*) L. 32. D. solut. matrim.

(*c*) L. 12. 13. 14. pr. D. ibid.

(*d*) L. 18. ibid.
(*dd*) cit. L. 84. D. de iure dot.
(*e*) L. 54. D. soluto matrim.
(*f*) L. vn. C. §. 7. de R. V. A.
(*g*) L. 18. §. 1. D. solut. matr. d. L. vn. C. §. cit.
(*h*) L. 21. §. vlt. D. rerum amotar.

§. 147.

De quibusdam iuribus singularibus dotis.

Fauor dotis apud Romanos in multis iuris articulis praeter sparsim adducta se exserit. 1) Non reuocatur propter ingratitudinem (*a*), 2) beneficium competentiae certis casibus cessat, (§. anteced.) 3) stipulatio in fauorem tertii, (avi scil. in fauorem neptis) valet (*b*), 4) omnis retentio exulat (*c*). 5) Si mulier nouatione decepta inidoneum acceperit reum, nihilominus exactionem dotis habet (*d*); 6) In ambiguis pro dote respondendum (*e*). 7) Leuiores probationes admittuntur; 8) tacitam hypothecam eamque priuilegiatam habet.

(*a*) L. 69. D. de I. dot.
(*b*) L. 45. D. solut. matrim.
(*c*) L. vn. §. 4. C. de R. V. A.
(*d*) L. 22. §. 2. Soluto matrim.
(*e*) L. 70. D. de Iure dot. L. 85. de R. I.

§. 148.

De paraphernalibus.

Sed satis de dotibns. Videamus et reliquorum bonorum iura. Quidquid vxor praeter dotem marito infert, paraphernalia dicuntur (*a*). Hoc nomine etiam veniunt bona postea acquisita, nisi in dotis constitutione comprehendantur, eamque augeant (*b*). In hisce paraphernis marito de iure romano neque vsusfructus, neque administratio competit absque consensu vxoris (*c*), secus ac hodiernis moribus (*d*). Vbi communio bonorum obtinet, ibi frustra de hac specie bonorum disputatur.

(*a*) L. 9. §. 3. D. de iure dot.

(*b*) Pufend. L. 1. obs. 207.

(*c*) d. L. 9. 3. L. 8. 11. C. de pact. conuent. (V. 14.)

(*d*) Leyser spec. 302. med. X.

§. 149.

De donatione propter nuptias (die Wiederlage.)

Donatio propter nuptias hodie nullum plane effectum haberet, nisi successionis intuitu adiiceretur (*a*), nam hypotheca priuilegiata maiorem securitatem tribuit, quam haec verbalis antenuptialis donatio. Ex aequalitate; ex viri obligatione, vt statim post constitutam dotem etiam donationem conferat, cuius mentio fit in Auth. dos data C. de donat ante nupt.; deni-

que ex lucratione donationis, cuius mentio facta in pr. L. 20. C. d. t., et in Nov. 91. c. 2. quod pendente matrimonio eandem vindicare possit, marito ad inopiam vergente, secundum L. 29. C. de iure dot. (V. 12); ex his omnibus dico, verosimile est, donationem propter nuptias ad communem coniugum vsum reuera collatam esse, et de lucranda hac donatione interdum egisse Romanos in pactis dotalibus.

(*a*) §. 3. I. de donat (II. 7.) L. vlt. C. de donat. ante nupt. et Auth. ibid. (V, 3.) L. 29. C. de iure dot. Nov. 61. c. 1. pr. c. f. X. de don. inter vir. et vxor. Exempla et dotium et donationum propter nuptias vid. apud de *Ludolf* de iur. foem. illustr. App. P. III. p. 40. et 49. seq.

§. 150.

De Morgengaba.

Moribus Germaniae (*a*) inprimis inter illustres et nobiles receptum est, vt sponsus sponsae altero nuptiarum die, non in praemium virginitatis, quod obscoenum, sed arrhae matrimonialis nomine (*b*), ab arrha sponsalitia probe distinguendae, datur, cum Germani ante conscensionem thalami matrimonium pro perfecto non habebant, et antea effectus iuris non tribuebant; inde est, quod hodie in matrimoniis Procerum, per procuratorem contractis, conscensio thalami imaginaria fiat. Imo inter privatos simulacrum conscensionis thalami ibi adhuc

huc retentum, vbi priſcis Germania ſcitis adhuc anxie inhaeretur. In rebus ita donatis vxor ſtatim acquirit dominium et plenam diſpoſitionem. Morgengaba ſaepe tantum in vſuris ſortis, vel generaliter in pactis familiae, vel ſpecialiter dererminatae; ſaepe etiam in margaritis, aliisque rebus ad mundum muliebrem pertinentibus conſiſtit (*c*).

(*a*) Iuri romano non congruit haec doctrina, cum ſpeciem donationis inter virum et vxorem conſtituant.

(*b*) Sic in pactis dotalibus apud de *Ludolf* App. P. III. p. 66. exprimitur: Es ſoll auch ſeine Herzog Friedrichs Wilhelm L. Fräulein Sophien, Dero Gemahlin den Morgen, da E. L. beygeſchlafen haben, bemorgenga= ben mit 8000 fl. etc. adde pag. 68. 116. item exemplum Morgengabae viduae conſtitutae p. 87. quod contra *Stryck* de Caut. contr. S. III cap. 8. §. penult.

(*c*) Ita exempla illuſtria abunde docent, quae habet de *Ludolf* App. P. III. p. 45. conf. P. II. c. 2. §. 5. not. (e).

§. 151.

De Dotalitio (Witthum, *Doarium*, Leibgeding.)

Dotalitium eſt certa quantitas, quae a marito vxori in caſum mortis ita conſtituitur, vt electionem habeat, an dotem repetere, an vero dotalitio contenta eſſe velit. De hoc dotalitio notandum: 1) potiſſimum illud in pactis dotalibus nobilium et perſonarum illuſtrium occurre-

re (*a*); 2) praesupponi dotis illationem; 3) Praestandum esse a successoribus feudi, quatenus versio dotis in feudum probatur, quae ex illatione respectu liberorum non vero ratione agnatorum praesumitur, admissa probatione contrarii, vel dominus directus et successores feudi expresse, non per solam subscriptionem, aliis adminiculis destitutam, consenserunt; 4) Tanquam surrogatum dotis iisdem priuilegiis gaudere dotalitium, ac ipsa dos; 5) Non amitti per mutationem status viduitatis, quia nec dotis repetitio per secunda vota impeditur; 6) viduae regulariter competere electionem (*b*); dote autem repetita, cessat dotalitium; 7) Regulariter illud consistere in duplicatis vsuris dotis et donationis propter nuptias, siue quod idem est, in quadruplicatis vsuris dotis (*c*).

(*a*) Non impediuntur ciuicae sortis coniuges ab hac conuentione; sed rarius eandem conficiunt de *Ludolf* de Iur. foem. illustr P. II. c. 2 §. 1. n. a.

(*b*) Exempla illustria, vbi agnatis ius eligendi tributum legas apud de *Ludolf* de Iur foem. ill. App. P. III. p. 46.

(*c*) Ad hunc et duos sequentes §. §. Vid omnino de *Ludolf* l. c. P. II. cap. 2. §. 5. not. d., qui tamen dotalitium, vidualitium, et vitalitium, re ipsa diuersa, non distinguit, et inde ratio reddi potest, cur statuat, ratione dotalitii vxori praelationem non competere, limitat tamen ipse sententiam n. 41, nisi dos per dotalitium absorbeatur, quod raro quidem in pactis Procerum fieri solet. In pactis procerum itidem moris est, vt regulariter certa bona cum Iurisdictione aliisque iuribus, sed tantummodo demon-

monstrationis gratia, praestito interdum homagio adsignentur, quod in reliquis pactis rarius occurrit; An vsusfructus sit eiusmodi dotalitium, et an cautio vsufructuaria praestari debeat. Idem l. c. quaerit; sed frustra, cum in Iuris romani campum ita transgrediatur. Est hocce dotalitium, maxime inter illustres, peculiare germanicum institutum et magis ad pignoris antichretici naturam inclinat. adde §. 13. not. (a) §. 17. n. 4. ibid.

§. 152.

De Vidualitio.

Saepissime et vidualitium et vitalitium sub dotalitio comprehenduntur, sed ipsa re distincta sunt. *Vidualitium* est illa quantitas, quam maritus in solatium viduitatis, nullo habito respectu dotis, promittit. Hoc 1) amittitur per secundas nuptias et per stuprum (*a*). 2) Non est debitum feudale, nisi consensus agnatorum accedat, vel cum filiis, heredibus patris, res sit. 3) Priuilegiis dotis non gaudet. 4) Quantitas in arbitrio mariti consistit, et in variis emolumentis consistere potest. 5) Vidualitium haud raro in pactis dotalibus ciuicis ocurrit.

(*a*) L. 1. 2. C. de secund. nupt. Auth. Eisdem poenis C. ibid. (V, 9.) Auth. Quod hodie C. de repud. (V, 17.) Nec contra me sunt, quae habet de *Ludolf* P. II. C. 2. §. 5. not. (d) n. 56. et §. 7. not. (a) in fin.

§. 153.

De Vitalitio.

Vitalitium denique est certa quantitas, quae a marito ad vitae tempus, nulla habita dotis, vel secundarum nuptiarum ratione, constituitur. Hoc competit ad vitae tempus, etiam post secundas nuptias. Reliqua vti in priori §. obtinent.

§. 154.

De pecunia lusoria (Hand = oder Spiel= Gelder.)

Solet maritus vxori, praecipue illustri summam certam quotannis concedere, vt inde vestimenta, mundum et ornamenta comparet, vel his etiam a marito praestitis, alios inde faciat sumtus minores, qui sub nomine der Hand=oder Spiel=Gelder venire solent, et sub plenaria sunt vxoris potestate. Nec minus frequens est famulitii aulici determinatio (*a*).

(*a*) Vide de *Ludolf* de I. foem. ill. P. II. c. 2. §. 9. n. 16. §. 19. n. 16. et formulas pactorum dotalium App. P. III. p. 57. seqq. vbi conditiones pactorum dotalium tenues, mediocres et optimas recenset, qua distinctione tamen facile caremus, cum omnis res ad voluntatem paciscentium redeat, vti ipse agnoscit §. XI.

§. 155.

§. 155.

De acqueſtu coniugali.

Inter Illuſtres et nobiles fruſtra de acqueſtu quaeritur, ſed omnia ſtemmati maſculino vindicantur, quae bonis incrementa accedunt. Si nihil in pactis ciuium et ruſticorum ea de re conventum, iuris communis regula obtinet, vi cuius omnis acqueſtus ad maritum pertinet (*a*), niſi vxor et maritus ſocietatem negotiatoriam, vel omnium bonorum contraxerint (*b*). Interdum vel communio bonorum, vel portio ſtatutaria Iuris ciuilis diſpoſitionem tollit, quibus Iuribus per teſtamentum vel aliam vnilateralam diſpoſitionem derogari nequit. Aequiſſima interim eſt conditio pactorum dotalium ciuicae et ruſticae conditionis hominum, vt acqueſtus coniugalis aequaliter diuidatur. Ne autem litium ſeges ſuper qualitate et quantitate ſpargatur, corpus bonorum maritalium et vxoriorum vt conficiatur, manifeſta ſuadet vtilitas, quibus, ſi poſtea addantur hereditates aliaque lucra ad acqueſtum non pertinentia, conſtabit demum ſoluto matrimonio per ſe, quid acqueſtus nomine veniat. Caute etiam conuentione exprimitur, quid ad acqueſtum referri debeat, cuius nomine ea tantummodo proprie veniunt, quae arte et diligentia acquiſita ſunt.

(*a*) L. 51. D. de donat. int. Vir. et vxor. (XXIV, 1.)

(*b*) L. 16. §. vlt. D. de alim. vel cib. legatis (XXXV, 1.) L. 17. §. 1. D. ſo-

D solut. matrim. (XXIV, 3.) Interim promiscuum vsum bonorum habent L. 75. D. de iure dot. L. 1. D. rer. amotar. (XXV, 2.) L. 4. C. de crim. expil. hered. (IX. 32.) coll. cum L. 1. D. de ritu nuptiarum (XXIII, 2.)

§. 156.

De apparatu et instructu muliebri (die Aussteuer, Kisten- und Kasten-Pfand.)

Solent mulieres vestes, ornamenta, lintea, vasa et supellectilem (vulgo Aussteuer Kisten- und Kasten-Pfand apparatus et instructus muliebris) inferre. Hae res interdum dotem ipsam efficiunt, interdum ab eadem separatae sunt; In dubio tamen iure dotis aestimantur. Hae si doti adscribuntur, huius iure aestimantur; si separatae sunt a dote, vxoris periculo sunt. De rebus consumtis et detritis maritus non tenetur nisi a) ex dolo l. culpa, b) ex alienatione c) ex aestimatione venditionis gratia.

§. 157.

De Successione 1) *marito praemortuo.*

Hisce ita ratione bonorum determinatis, sequitur successionis caput (*a*). Generaliter ante omnia l) intentio specifice exprimenda in introitu et epilogo, an pacta dotalia simplicia, (nach Art eines unwiderruflichen Vertrags) an vero mixta (nach Art eines wiederruflichen letzten Wil-

Willens) ineiundi animus sit. Ex vna parte revocabiliter, ex altera vero irreuocabiliter etiam hodie pacisci nequit, absque nouo obligationis vinculo, iuramento scilicet, quia captatoria esset eiusmodi dispositio. Denique II) videndum, an is, qui de successione disponere cupit, parentes adhuc in viuis habeat, quo casu aut legitima iisdem relinquenda, aut renunciare debent, quamuis nulla dici nequeant pacta dotalia, si praeteriti fuerint parentes. Quo lites autem praescindantur, vtiliter legitima iisdem relinquitur. III) Caueat coniux binubus, ne de iis bonis dominiotenus disponat, quae ex liberalitate defuncti coniugis l. ex hereditate filii praemortui descendunt. IV) Caueamus in pactis dotalibus illustrium et nobilium, ne contra pacta familiae aliquid sanciatur. Hisce praemonitis successorius tractatus distinctim, probe ab inuicem separatis diuersis casibus considendus est. Hoc intuitu I) disponendum, quousque vxor, si maritus praemoriatur, et a) liberi extent, b) vel nulli liberi adsint, succedere debeat. Vltimo casu interdum tutela pactitia determinatur. Vtroque vero casu porro statuendum, an statu viduitatis forsan mutato, eadem vel diuersa iura obtinere debeant. Saepe etiam statuitur, vt liberis praemortuis bona vel simpliciter, vel demum post transitum ad aliud thorum, vel in totum, vel ex parte ad mariti heredes iure fideicommissi recadere debeant (*b*), quae omnia distinctis paragraphis, ple-

plenissima conuentione ita concipienda sunt, vt, quam maxime fieri potest, lites futurae etiam super restitutione praescindantur. II) Si vxor praemoriatur et a) liberi adsint, vel b) improle sit matrimonium, quousque dotis, paraphernalium, donorum nuptialium repetitio, vel eorundem lucrum locum inueniat, itidem distinctim exprimendum, vbi simul vtiliter additur, quatenus de instructu muliebri, (der Ausstever) durante matrimonio consumto, restitutio locum habere debeat. III) Interdum in casum mortis vnius l. alterius coniugis, superstiti vsusfructus omnium bonorum relinquitur, idque cum cautela Socini, vbi simul de cautione vsufructuaria et an etiam secundis initis nuptiis vsusfructus durare debeat, vtiliter cauetur. Maritus vero per se vsumfructum habet legalem in bonis liberorum aduentitiis ad dies vitae (*c*), absque cautione, nisi ad secundas nuptias transeat (*). Attamen IV) vtiliter additur, quatenus coniux superstes liberis, qui matrimonium inire, castra, studia vel artem sequi instituunt, ex hisce bonis aliquid soluere debeat (*d*). V) Interdum sola diuisio ad aliquod tempus: v. g. vsque ad maiorennitatem quorundam vel omnium liberorum interdicitur, vel VI) diuisio inter liberos suscipitur, vbi vtiliter poenae in impugnationem statuuntur, quatenus nulla laesio in legitima subest. VII) An parentes terminum minores aetatis extendere vel coarctare possint, prouti interdum factum memini, non

imme-

immerito dubitabis, cum aetas maiorennis normam publice praeſcriptam contineat. VIII) Abſtinendum a pactis, quae nuptias liberorum, vel etiam IX) ſecundas nuptias ſuperſtitis coniugis impediunt.

(*a*) Pacta de lucranda donatione propter nuptias vel dote, Romanis incognita non ſunt L. 9. C. de pact. conuent. L. 26. pr. D. de pact dotal.

(*) Ayreri D. de legit. Par. pactis dot. excluſa. Contrar. de *Pufend.* T. II. obſ. 178. et T. III. obſ. 23.

(*b*) Exempla plena manu collegit de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. p. 43.

(*c*) L. 1. pr. L. 6. C. de bon. quae lib. (VI. 60.)

(*) L. 6. §. 1. C. ad SCt. Trebell.

(*d*) Hodie cum patria poteſtas per ſeparatam oeconomiam ipſo iure, non ex beneficio patris diſſoluatur, praemium emancipationis L. 3. C. de bon. matern. (VI. 60.) L. 6. §. 3. de bon. quae lib. ceſſat, nec pater vſumfructum legalem ſibi vindicare poteſt.

§. 158.

De renunciationibus.

Ineptas renunciationes doli, metus etc. iam ſupra (§. 4.) reiecimus. Sane mirandum, fere omnes formulas pactorum dotalium illuſtrium, quae de *Ludolf* l. c. Appendicis P. III. exhibet, ineptam, ſi quae vnquam, renunciationem SCti Velleiani continere, cum tamen aliena obligatio non ſuſcipiatur, praetereaque haec exceptio in foeminis illuſtribus ceſſet.

§. 159.

§. 159.

De modis tollendi pacta dotalia.

Iam videamus, quomodo pacta dotalia tollantur, et quidem primo loco modos, quibus pacta dotalia α) *in totum* tolluntur. Huc pertinet: 1) si nuptiae non sequantur, quae tanquam conditio sine qua non, tacite intelliguntur, quamuis non prorsus inutile sit, id pactis sufficienter exprimere; 2) Si matrimonium nullum declaretur; 3) si matrimonium dissoluatur in fauorem partis innocentis; 4) Si propter saeuitias grauiores separatio quoad thorum et mensam decernatur, itidem in fauorem innocentis; (§. 141.) 5) si vitio nullitatis laborent pacta dotalia; 6) Mutuo denique dissensu tolluntur vel mutantur. β) *In tantum* tolluntur: 7) natiuitate liberorum, secundum paroemiam: Kinder brechen Ehe-pacta, quo nempe tantummodo successio in vniuersum tributa cessat, non vero reliqua capita, quae existentiam potius liberorum regulariter praesupponunt. 8) Commoda, quae liberalitatem et beneficium mariti praedefuncti continent in solatium viduitatis tributa, cessant per vitam luxuriosam. 9) Vidualitium vero in specie per secundas nuptias euanescit.

§. 160.

Singularia pactorum dotalium mixtorum.

Pactum pro lubitu ex vna parte reuocabile, est paradoxon iuris, in pactis dotalibus mixtis admissum, contra ius et peregrinum et domesticum. Inde nouiori aeuo in quibusdam territoriis haec distinctio expresse optimo consilio abrogata est, ita, vt omnia indistincte pacta dotalia, quibuscunque verbis concepta sint, pro simplicibus habeantur. Communiter haec distinctio vsu seruatur (*a*). Singularia autem horum pactorum sunt: 1) vt verba vltimae voluntatis: erben, vermachen, Erben ꝛc. requirant; 2) in dubio tamen pro simplicibus praesumtio militat, ex ipsa natura pactorum. 3) Pacta personarum illustrium vt et nobilium, qui domestica iura sanctius seruarunt, semper simplicia sunt, nullo habito respectu verborum (§. 136. b) nisi luculentissime de contraria voluntate constet. 4) Pacta mixta reuera sunt vltimae voluntates minus solennes, inde necesse est, a) vt quinque testes adhibeantur (*b*), vel testamento, velut codicilli, confirmentur; b) Falcidiae et Trebellianicae subiacent (*c*); quarum tamen detractionem paciscentes prohibere possunt; c) Heredis institutio directa, substitutio, ex. heredatio, fideicommissum vniuersale, tutela in pactis mixtis ideo fieri nequeunt, quia de iis non nisi in testamento disponi potest non vero in vltimis voluntatibus minus solemnibus. d)

Clau-

Clauſula codicillaris nihil operatur, cum haec defectum ſolemnium teſtamentorum tantummodo ſuppleat (*d*), non vero ipſi codicillo adiecta aliquid operetur. e) Mutantur vnius voluntate, nihil obſtante clauſula iuratoriali vero, qui teſtamentum reciprocum irrevocabile, pacta dotalia vero mixta reuocabilia ſtatuunt, manifeſto ſibi contradicunt. f) Ius accreſcendi admittunt (*e*). g) Locus eſt ſubſtitutioni (*f*), et h) cautioni Mutianae (*g*).

(*a*) Vid. DD. ad tit. D. de pact. dot.

(*b*) L. vlt. §. vlt. C. de codicill. (VI, 36.)

(*c*) L. 2. C. de mortis cauſſa donat. (VIII. 58.)

(*d*) Quamuis eandem commendet Stryck.

(*e*) L. un. §. 14. Cod. de caduc. toll. (VI. 51.)

(*f*) L. 1. C. de donat. m. c. (VIII, 57.)

(*g*) Nov. 22. c. 44. §. vlt.

Formulae pactorum dotalium.

N. I.

Pacta dotalia inter Proceres Imperii diuerſae religionis ex Ludolfio de Iure foeminarum illuſtrium App. P. 3. p. 119.

In Nahmen der heiligen unzertrennten Dreyeinigkeit Gottes des Vaters, des Sohnes und des Heiligen Geiſtes Amen.

Von derſelben Gnaden Wir, N. gebohrne Prinzeßin von N. ꝛc. Und Wir N. Herzog zu

N.

N. tot. tit. bekennen hiermit öffentlich, und fügen jedermänniglich zu wissen, daß Wir auf Gutbefinden, Belieb- und Einwilligung der Durchlauchtigsten Fürstin, Frauen N. von Gottes Gnaden Herzogin zu N ꝛc. unsern resp. freundlich geliebten und hochgeehrten Frau Baasen und Mutter, aus ohngezweifelter Schickung Gottes, und demselben zu Lob und Ehren, auch zu Erhalt-Vermehr- und Bestätigung guter Freundschaft, unter unsern beyderseits Fürstl. Häusern, uns einer nähern Befreundung durch eine Christliche Ehe zwischen unserer Fürstin N. vielgeliebten Tochter, der Durchlauchtigsten Prinzeßin N. gebohrne Fürstin zu N. ꝛc. Und Uns N. Herzogen zu N, ꝛc. an der andern Seiten wohlbedächtlich vereinbahret, und wie hernach folget, beschlossen haben.

1) Anfänglich ist vor allen Dingen dieses verbindlich abgeredet und versprochen worden, daß weilen unsere freundlichgeliebte Tochter die Prinzeßin N. sich zu der Reformirten Religion bekennen, dieselbe dabey, und bey Ihrer Gewissens-Freyheit jederzeit ruhig gelassen, und darinnen von niemand auf einigerley Weise, es sey gleich wer es wolle, gekränkt und angefochten werden solle, zu welchem Ende dann Dieselbe, so lange Sie in dem N. bleiben möchte, bey ohnedem allda öffentlichen eingeführten Exercitio der Reformirten Religion freystehen solle, einen Reformirten Geistlichen anzustellen, oder nach Belieben

aus denen aldort befindlichen Geistlichen einen zu erwählen: Sollte sich aber der Fall begeben, daß selbige in denen N. Landen Ihre Residenz würde nehmen müssen, so wäre bekannt, daß aldort der Evangelisch-Lutherischen Religion alleine das öffentliche Exercitium verstattet, und durch so viele Verträge dermassen befestiget, daß dawider niemanden, er sey auch wer er wolle, etwas zu unternehmen freystehe: Bey welcher Beschaffenheit dann es bereits oben geregter Gewissens-Freyheit zwar ein- vor allemal ausdrücklich bleiben, das Exercitium aber alleinig ad priuatissimum restringiret, und darnach eingerichtet werden solle, und bleibe demnach Deroselben unbenommen, auch aldort Ihren eigenen Hof-Prediger zu halten, und sich dessen so wohl vor sich selbsten, als vor Ihre Bedienten, an einem darzu bestimmten Orte mit Predigen, Administrirung der heiligen Sacramenten und Verrichtungen fernerer Christlicher Pflichten zu bedienen.

2) Die Fürstlichen Kinder beyderley Geschlechts sollen in der Evangelisch-Lutherischen Religion erzogen werden, und welche männliches Geschlechts oder Prinzen sind, sich zu keiner andern Religion mögen bekennen, denen Prinzeßinnen aber solle, nach erreichten Jahren und vollkommenen Verstande, nicht verwehret werden, sich nach Belieben zu der Frau Mutter Religion zu wenden, ohne daß dieselben dadurch von denen Ihnen von Rechts und Geburtswegen zustehenden Beneficien aus-

ausgeschlossen, oder Ihnen davon das geringste benommen oder entzogen werde.

3) Die Bevormundung der Kinder, auch wo die Fürstlichen Pupilli und Minorennes erzogen werden sollen, ist dem Herrn Vater vorbehalten, um darüber nach dem Herkommen Ihres Hauses eigengefällig zu disponiren, es soll aber solche Disposition also eingerichtet werden, damit der Fürstlichen Frau Mutter eine Contutel quoad oeconomica nicht entzogen, und demjenigen, was im vorigen stund, wegen der Fürstlichen Prinzeßinnen befestiget, entgegen geleget werde.

4) Hierauf wollen Wir N. Fürsten zu N. unserer freundlichgeliebten Tochter der Prinzeßin N. zu einem rechten Heyraths:Guth sechzehn tausend Reichsthaler, dem in N. Landen üblichen Quanto gemäß, die Hälfte gleich nach beschlossenen Beylager, die andere Hälfte binnen Jahr und Tag, und zwar 12000 rthlr. an Holländischen, Ducaten und 4000 rthlr. an in Teutschland gewöhnlichen Sorten Seiner Herrn N. dahin bringen lassen.

5) Förders wollen Wir die Prinzeßin, unsere freundlichgeliebte Tochter mit Kleinodien, Kleidern, Geschmuck, Silber-Geschirr, Gutschen und Pferden, samt darzu gehörigen Dingen, standesmäßig versehen.

6) Hingegen haben Wir N. Herzog zu N. ꝛc. versprochen, der Prinzeßin N. gebohrner Fürsten

zu N. unserer künftig Herzgeliebten Gemahlin Lbd. die sechzehn tausend Rthlr. Heyraths-Gelder so balden selbige erlegt, auf das Amt N. dergestalt zu verleibdingen, daß aus denen Renthen berührten Amts Deroselben an 32000 Rthalern mit 10 proCento, und also mit dreytausend und zweyhundert Rthalern verzinset werde, jedoch soll, so viel die Wiederlage betrift, die doppelte Verzinsung nur so lange dauren, als Dieselbe den Wittwen-Stuhl nicht verrücken werden, sonsten bliebe es auf diesen Event bey der einfachen Verzinsung, und würde also die Wiederlage blos mit 800 Thalern ad dies vitae verzinset, nach erfolgtem Todes-Fall aber fiele das Capital und davor versprochene Pension gewöhnlicher massen hinweg und auf das Land zurücke. Zu Ihrem Wittwen-Sitz hätten Sie sich des Schlosses N., welches standesmäßig meubliret und darüber ein inuentarium aufgerichtet werden soll, zu bedienen.

7) Und weilen auch in dem U. Testament klarermassen befindlich, daß auf den Fall, da die U. Landen vielleicht unglücklich entstehen möchten, uenserer zukünftigen Herzgeliebten Gemalin Liebden in denen N. Landen verleibdinget werden sollen, so haben Wir versprochen, Deroselben deswegen von unsers freundlich-geliebten Herrn Bruders Liebden noch vor dem Beylager die Versicherung einzuhändigen.

8) Weiters haben Wir Unserer künftigen Herzgeliebten Gemahlin Liebden zugesagt, und

Uns

Uns verobligiret, daß, wofern das Amt N. und die darzu gehörigen Renten, wovon am Ende eine richtige Specification angefügt werden soll, nicht hinlänglich, Wir den Mangel aus dem übrigen N. Land-Guth thun und erstatten wollen, und sollen dabey die Wetten, Fischereyen, Frohn-Dienste und die in gedachter Specification nicht etwa ausdrücklich benannte unständige Gefälle, Deroselben keinesweges angerechnet werden.

9) Bey dem Amt N. behalten Wir uns die hohe Landes-Obrigkeit bevor, der Fürstlichen Wittwe aber sollen die Ober- und Untergerichte, samt allen was daran gehöret, wie imgleichem die hohen und niedern Jagd-Gerechtigkeiten nach Nothdurft zu Behuf Ihrer Hofhaltung, doch auf solche Maaß und Weise, daß dadurch die Wildbahn nicht ruiniret, sondern vielmehr conseruiret werde, verbleiben, und hat der successor die Besoldungen derer Beamten und anderer Bedienten vorgedachten Amts, ohne Zuthun und Beschwehrung der Wittwe, allein zu tragen.

10) Sollte sichs begeben, daß zur Zeit des Todesfalls ein Vorrath an Früchten und dergleichen auf dem Hause N. befindlich wäre, so soll derselbe der Fürstlichen Frau Wittwe ohne Entgeld verbleiben.

11) Das jus Episcopale bey dem Witthums-Amt bleibt dem Herrn Successori, ingleichen so-

viel das ius Patronatus über die Reformirten Geistlichen betrift, sind Wir zufrieden, daß solches unsere künftige Herzgeliebte Gemahlin Lbd. exerciret, doch wäre solches nur auf die Pfarr-Lehn, so zeitwährenden Witthums vacant worden, zu verstehen, und soll übrigens auch bey denen Lutherischen Pfarr-Bestellungen Ihrer Lbden Dero Frau Wittwe keine unanständige Person wieder Willen aufgedrungen werden.

12) Nöthiges Bau-Back- und Brennholz soll auf unserer Successoren Kosten bey dem Witthums-Sitz gereichet, und durch die Unterthanen alldort geschaffet werden.

13) Das Witthums-Haus selbst, soll von unserer Fürstlichen Wittwe in Bau und Besserung unterhalten werden, wann solches zuvor in einen guten Standt gesetzet, und also überliefert ist, Haupt und Grund-Gebäude aber sollen von unsern Fürstlichen Successoren verrichtet werden, welcher auch die casus fortuitos praestiret, doch soll das Witthums-Haus allein unserm Successori und ohne dessen Vorbewust und Einwilligung niemanden anders eröffnet werden, jedoch soll der Successor ohne grosse Noth und Consens der Frau Wittwe solches nicht bestehen, auch ohne Dero Kosten die Guarnison unterhalten.

14) Ferner ist abgeredet und verglichen worden, daß, wann sich der in Gottes Händen stehende

Fall

Fall zuträgt, daß unsere künftige Herzgeliebte Frau Gemalin Lbden nach dem Witthum zu greifen Ursach haben sollten, so sollen die Witthums-Beamten und Unterthanen, die Witthums-Pflicht, nach der zu Ende angefügten Formul leisten, der Beamten Ein- uud Absetzung aber, bleibet dem Fürstlichen Successori, jedoch mit dieser Discretion, daß sich diesfalls zuförderst mit der Frau Wittwe Vernehmen und wieder Dero habende Raison Ihro keine Fastidien verursachet werden sollen. Es wird auch diesen Pactis beygefüget die Formul des Scheins- und Eheis-Briefs, so weit sich selbe auf den Zustand der Graffschaft N. schicken; ingleichen der Revers, daß die Unterthanen bey ihrer Gewissens- und Ciuil-Freyheit gelassen werden sollen.

15) Soviel den Rückfall des Hyraths-Guths betrift, ist darinn folgendes abgeredet und verglichen worden, daß, wenn sichs begäbe, daß unsere zukünftige Herzgeliebte Gemahlin Lbden vor uns versterben würde, alsdann Wir die eingebrachten 16000 Reichsthaler, es wären gleich Kinder vorhanden oder nicht, Uns erb- und eigenthümlich verbleiben, und auf Uns devoluiret werden sollen. Kämen im Gegentheil Ihre Liebden als Wittwe und Kinder zu sterben, oder wäre von Ihr durch ein Testament ausdrücklich und anders nicht versehen, alsdann fiele das Heyraths-Guth zurück auf das Fürstliche Haus U.

nach Ordnung der alldort gewöhnlichen Art zu succediren.

16) Ueber die Paraphernal-Güter, worunter alles, was nicht in dote begriffen, gerechnet werden soll, ist folgender Vergleich geschehen, daß unserer zukünftigen Herzgeliebten Gemahlin Lden das Eigenthum, Wir aber den vlumfructum ad dies vitae behalten sollen, es stehe gleich die Ehe annoch oder nicht, jedoch soll uns nicht vergönstiget seyn, davon etwas anders, dann aus zu Recht beständiger Weise zu veräussern, sondern es soll alles nach erfolgendem Todes-Fall Ihrer Lden Successori und Erben treulich extradiret werden; es wäre dann, daß Selbe bey Lebzeiten aus sonderbahrer zu uns tragenden Liebe Ihre Disposition anders eingerichtet, welches Ihrer Lden dann wie auch generaliter facultas testandi allenthalben frey, ausser daß Sie zum Praeiudiz der erfolgenden Fürstlichen Kinder und Caßirung dessen, was in denen Ehe-Pactis ratione usufructus und sonsten bereits verglichen, durch ihren wiedrig errichteten letzten Willen nichts ändern wolle.

17) Belangend die Successions-Fälle bey denen Fürstlichen N. und N Landen, so geben davon die deswegen vorhandenen Pacta, geschriebene Rechte, und jedes Orts übliche observanz klare Masse, wobey es auch soll gelassen und diesfalls auf einige Weise nichts geneuert werden.

18)

18) Statt der gewöhnlichen Morgengabe wollen Wir der Herzog zu N. ꝛc. 2000 Rthlr durch eine feste Obligation verschreiben, und solches Capital ebenmäßig auf die N. Landen verbinden, und solche von Zeit des folgenden Todesfalls mit zehn pro Cento ad dies vitae Ihrer Lbden verzinsen lassen, welches Capital ihr eigenthümlich seyn und bleiben soll.

19) Förders wollen Wir N. Herzog zu N. ꝛc. Unserer künftigen Herzgeliebten Gemahlin Lbden zu Hand-Geldern alljährlich ein tausend Rthaler aus des N. Landes Einkünften vergnügen, auch bey vielleicht erfolgender Verbesserung derer Zeiten und unsers jetzigen Zustandes nicht unterlassen, unsere Ihre Lbden zutragende Liebe und Gemüths-Neigung nachdrücklicher und zwar so wohl hierunter als bey dem Leibgedinge sehen zu lassen.

20) Wir verbinden Uns auch über alles was hierinne verhandelt und verglichen worden, den Consens derjenigen Agnaten, so hierzu vonnöthen beyzubringen.

21) Sollte sichs aber, welches doch Gott in Gnaden verhüten wolle, begeben, daß vor Vollziehung des Beylagers Wir oder unserer zukünftigen Herzgeliebten Gemahlin Lbden versterben sollten, alsdenn wären diese Pacta nichtig, und kein Theil aus denselben etwas zu praestiren verbunden.

22) Wir wollen auch von unsern Mitteln, ohne unserer künftigen Herzgel. Gemahlin Lden Zuthun alle zu Deroselben Aufwartung gehörige Personen, so da bestehen sollen in zwey Adelichen Dames, einem Cavallier, eine Cammer- und eine Wasch-Magd, zwey Pages. drey Lacqueyen, Gutscher und Knechte von 2 Gutschen; item noch ein Hof-Prediger, welche jedoch mit Ihrer Lden Vorbewust angenommen werden sollen, mit Besoldung, Kleidung und anderer Nothdurft versehen und unterhalten.

23) Diejenigen Fälle, welche hierinn ausdrücklich nicht enthalten, werden nach denen Rechten des Orts, wo wir beständig residiren möchten, decidiret.

Solches alles, wie oben stehet, gereden und versprechen Wir obgenannte U. Fürstin zu N. für Uns und unsere freundliche liebe Tochter N. gebohrne Fürstin zu N. ꝛc. für Uns, unsere Erben und Nachkommen, bey unsern Fürstlichen Würden, stet, fest und unverbrüchlich, ohne einige arge List, Einrede und Behelf, auch ohne einige Gefährde, treulich zu halten.

Auch urkundlich dessen, sind dieser Heyraths-Briefe viere, nemlich Zwey in Hoch-Teutscher und Zwey in Nieder-Ländischer Sprache verfertiget, und von Uns eigenhändig unterschrieben, und mit Unsern Fürstlichen Siegeln bekräftiget worden. So geschehen ꝛc. N.

N. II.

pacta dotalia nobilium.

Kund und zu wissen sey hiemit jedermännig-lich:

Nachdem der Königl. Groß-Britann. und Churfürstl. Braunschw. Lüneb. N. Herr Ludewig August von Wallenfels Erb- und Gerichts-Herr auf Weickersheim Entendorf und Gerbershausen sich mit der Hochwohlgebohrnen Fräulein Louise Ernestine Charlotte von Hammersdorff in ein Christliches Eheverlöbnis eingelassen, solches auch mit Vorbewust und Bewilligung der beyderseiti-gen Eltern und in Gegenwart zweyer Zeugen, denen Verordnungen gemäß geschehen; darauf aber zu Verhütung alles besorglichen Streites ge-wisse und unwiederrufliche Ehepacten zu errichten beschlossen; So ist folgendes wissendlich und wohl-bedächtlich verabredet und fest gesetzet worden;

§. I.

Es versprechen beyde Verlobte die sich einan-der zugesagte Ehe durch priesterliche Trauung nächstens förmlich zu vollziehen, und sich dem-nächst allen ehelichen Beystand Liebe und Treue zu erweisen.

§. II.

Die etwa aus der Ehe erfolgende Kinder sie seyen männlichen oder weiblichen Geschlechts sol-

len

len ohne Unterschied in der evangelischen Lutherischen Religion erzogen und confirmiret werden.

§. III.

Behält sich die Fräulein Braut ausdrücklich bevor: daß sie nicht verbunden seyn will, ihrem künftigen Herrn Ehegemahle mit wesentlicher Wohnung zu folgen, wenn derselbe in seinen Geschäfften an fremde Oerter reisen, und sich daselbst kurz oder lang aufhalten muß, sondern sie will ihre Wohnung beständig auf der adelichen Burg Weickersheim behalten.

§. IV.

Der Braut Vater Herr Friederich Leopold von Hammersdorff, Hochfürstlich N=r scher Obrister über ein Regiment zu Fus verspricht seiner Fräulein Tochter mitzugeben:

1) Zum Brautschatze 2000 thlr. sage zwey tausend Reichsthaler in vollwichtigen Holländischen Ducaten zu zwey und drey viertel Reichsthaler gerechnet, welche alsbald nach vollzogener Hochzeit gegen Quittung baar ausgezahlet werden sollen.

2) Kleidung, Schmuck, Bette und Bette-Gewandt, Linnen und andere meublen, ihrem Stande gemäs, über welches alles nach vollzoge-

ner

ner Ehe specificationes und Quittungen, mit angehängter taxation, um welchen Preis sie dem Herrn Bräutigam verkaufsweise angeschlagen werden, verfertiget und ausgestellet werden sollen, wornach die Wiedererstattung entweder in natura oder nach dem Werthe dergestalt geschehen soll, daß es in der Wahl des Herrn Bräutigams beruhet, welches von beyden er wieder erstatten will. Es sollen auch diese Sachen, so weit es deren Beschaffenheit zulässet, mit dem Wappen oder Nahmen dergestalt gezeichnet werden, daß hierdurch diese Sachen in der folgenden Zeit, so viel thunlich, von andern unterschieden werden können. Gegen Empfang dieser Aussteuer entsaget die Fräulein Braut an Eydes Statt der elterlichen gesamten Erbschaft ohne Unterschied, bis auf den gänzlichen Ausgang des Mannsstammes, auf welchen Fall ihr aber die gebührende Erbfolge vorbehalten bleibet.

3) Bringet die Fräulein Braut mit in die Ehe 5000 rthl. sage fünf tausend Reichsthaler Paraphernal-Gelder, wovon der zukünftige Herr Gemal den Niesbrauch so lange haben soll, als ihm die künftige Frau Gemahlin selbigen einräumen wird, massen sie hierüber sowohl als über die ihr künftig etwa anfallende Güther nach Belieben zu verordnen sich ausdrücklich vorbehält.

§. V.

Dahingegen verspricht der Herr Bräutigam seiner geliebten Fräulein Braut.

1)

1) Zum Gegenvermächtniß 2000 rthlr., sage zweytausend Reichsthaler in obbemeldeter Münz-Sorte.

2) Zur Morgengabe 500 thlr. sage fünf hundert Reichsthaler curant, (die alte Luisd'or zu 9 fl. gerechnet) welche von dem Tage der Hochzeit an jährlich mit 5. von hundert verzinset und das Capital auf jedesmahliges Verlangen zu freyer disposition ausgezahlet werden soll.

3) Jährlich zu Spielgeldern 100 thlr. sage ein hundert Reichsthaler courant, welche entweder jährlich in einer Summe, oder successiue so wie es die künftige Frau Gemahlin verlanget, ausgezahlet werden sollen, und setzet der Herr Bräutigam zur Sicherheit dieser Posten seine allodial-Güther, gegenwärtige und zukünftige zur hypothec hiermit ein.

§. VI.

Wenn die zukünftige Frau-Gemahlin vor ihrem Herrn Gemahl versterben sollte und keine Kinder aus dieser Ehe bey ihrem Ableben vorhanden seyn würden, alsdenn soll der zukünftige Herr Ehegemal, er mag in dem Wittwenstande bleiben, oder sich wieder zur zweyten Ehe begeben, alles eigenthümlich haben und behalten, was ermeldete seine Fräulein Braut ihm an dotalibus, paraphernalibus und übrigen Geräthschaften zu-

ge-

gebracht, auch was ihr sonst noch währender Ehe etwa zufallen mögte, nichts davon ausbeschieden; gestalten der Braut Vater Herr Friederich Leopold von Hammersdorff auf solchen Fall, wenn er alsdenn noch am Leben, sich der legitimae hiemit ausdrücklich begiebet, und an dem Nachlasse seiner Tochter auf keine Weise Anspruch zu machen festiglich zusaget.

§. VII.

Im fall aber der Herr Bräutigam vor der Fräulein Braut mit Tode abgehen sollte, ohne daß Kinder aus der künftigen Ehe bey seinem Ableben vorhanden, alsdenn soll die hinterbliebene Frau Wittwe die Wahl haben, ob sie den infeirten dotem ad 2000 thlr. in den Gütern lassen, oder zurück nehmen will. Im ersteren Falle sollen ihr

I) Dotalitii loco jährlich vierfache Zinsen von sothanem Capital nemlich zweyhundert Reichsthaler in holländischen Ducaten a $2\frac{3}{4}$ Rthlr. aus dem bereitesten Vermögen ausgezahlet werden. Im andern Falle aber werden ihr ohne Wiederrede die 2000 thlr. in eben derselben Münz-Sorte verabfolget, gestalten es sich denn von selbst verstehet, daß ihr

II) Sowohl in dem einen als in dem andern Falle ihre paraphernalia, die Morgengabe und

Spiel-

Spiel-Gelder, in so weit sie von letztern beyden, bey ihres Herrn Gemahls Ableben noch etwas zu fordern haben mögte, verabfolget und ausgezahlet werden müssen. Nichtweniger nimt sie in obbenanten beyden Fällen in natura wieder zu sich, was von denen bey der Verheyrathung zugebrachten mobilien und effecten in specie offeriret wird, dergestalt und also: daß

a) die völlig fehlende Stücke ohne darauf zu achten, auf was Art und durch wen selbige verbrauchet worden, mit dem bey der inserirung per taxationem festgesetzten quanto mit baarem Gelde vergütet,

b) Der Abgang aber nicht geachtet werden soll, sondern die Fräulein Braut und zukünftige Ehegemahlin die Sachen selbst zurück nehmen und sich damit begnügen will, wenn sie auch gleich von gar keinem Werth befunden würden. Ueber solches alles verspricht der Herr Bräutigam seiner geliebten Fräulein Braut und zukünftigen Ehegemahlin auf vorberührten Sterbefall, sie mag ihren dotem zurück nehmen oder das festgesetzte dotalitium erwählen, ferner zum vidualitio

1) Die freye Bewohnung der Burg zu Weickersheim

2) den alleinigen Niesbrauch des dabey befindlichen Gartens

3)

3) Alles was an Victualien von dem Guthe und dessen Bezirck, an Früchten, Obst, Fischen, Wildprett, und andern Schlacht-Vieh aufkomt, soviel sie zu ihrer Tafel und Beköstigung ihres Gesindes gebraucht (oder: zur Hälfte, vel etiam adiecta quantitate specifica.)

4) Alle Jahr von 4 Morgen den Flachs, welche sie selbst auszusuchen hat, und welcher ihr ohnentgeldlich durch das Hofgesinde oder durch Dienste biß zum Spinnen exclusiue zubereitet werden soll.

5) Die ohnentgeltliche Feuerung, so ihr frey auf den Hof geliefert, und durch Dienste klein gemacht werden soll.

6) Sollen ihr Chaise, zwey gute Kutschpferde und ein Kutscher frey gehalten werden.

7) Sollen ihr aus denen Reuenuen des Guthes Weickersheim über dieses alles jährlich noch 200 thlr. schreibe zwey hundert Rthaler courant und zwar anticipando ausgezahlet und damit vier Wochen nach des zukünftigen Herrn Ehegemahls Tode der Anfang gemachet werden; Es soll aber dieses vidualitium und was in vorhergehenden 7. numern festgesetzet ist, alsdenn wegfallen, wenn sie die jetzige Fräulein Braut sich anderweit würklich wieder verehliget; Damit sie doch aber auch bey einer solchen Veränderung des jetzigen Herrn

Bräutigam3 gute Gesinnungen erkennen möge; so verordnet derselbe hiermit, daß seine jetzige Fräulein Braut und zukünftige Ehegemahlin, daferne sie sich nicht mesalliret, zum vitalitio jährlich ein hundert Reichsthaler courant haben, welche ihr aus den Reuenuen des Guthes Weickersheim anticipando, wie vorgemeldet, gezahlet werden sollen, gestalten ihr denn auch zur Versicherung alles vorstehenden so der Herr Bräutigam zu ihrem Besten versprochen, das Guth Weickersheim mit allen Zubehörungen zur sicheren hypothec verschrieben seyn soll.

§. VIII.

Daferne aber bey dem Ableben der jetzigen Fräulein Braut und zukünftigen Ehegemahlin Kinder vorhanden seyn solten, so fällt alles ihr Vermögen auf diese, nnd wird zu allem Uberflus und zu Vermeydung alles Streits, von der Fräulein Braut Vater Herrn Obristen Friederich Leopold von Hammersdorff auf die im römischen Rechte ihm ertheilte Befugnis renunciiret, mittelst welcher er den dotem wieder zurück zufordern berechtiget wäre, vielmehr soll selbiger in alle Wege, dem Herrn Bräutigam in Händen gelassen werden, und denen Kindern verbleiben, da denn derselbe ermessen wird, wie viel denen Töchtern bey ihrer Verheyrathung, oder denen Söhnen bey ihrem Etablissement gereichet werden soll, als welches blos des jetzigen Herren

Bräu-

Bräutigams und künftigen Herrn Gemahls Disposition überlassen bleibt.

§. IX.

Wenn aber beym Ableben des Herrn Bräutigams und zukünftigen Ehegemals Kinder aus dieser Ehe vorhanden seyn solten; so soll die überlebende Mutter, wenn sie will, deren einzige Vormünderin seyn, und bleibet es übrigens in solchem Falle völlig bey demjenigen, was oben im VII § des dotalitii, vidualitii, und vitalitii wegen geordnet worden, jedoch mit der Erklärung, daß woferne keine Söhne sondern blos Töchter aus der künftigen Ehe erfolgten, oder nur letztere beym Ableben des Herrn Gemahls übrig wären, die überlebende Frau Gemahlin sodann mit denen Töchtern nach zurückgenommenen illatis Morgengabe. und übrigen eigenen Güthern zu gleichem Theile gehen, von allem übrigen auch, so lange sie den Wittwenstuhl nicht verrücket, den Niesbrauch haben und es in ihrem Belieben stehen soll, was sie denen Töchtern von ihrem Väterlichen bey ihrer Verheyrathung auszuantworten vor gut finden mögte. Sollten aber die Kinder in dem jetzo bemeldeten und am Ende des vorigen §. berührten Falle mit demjenigen nicht zufrieden seyn wollen, was ihnen von dem überlebenden Gemahle zugebilliget wird, so sollen sie nur ihren Pflichttheil und zwar ohne allen Verzug bekommen, von dem übrigen aber ausgeschlossen seyn,

und solcher Ueberschus dem überlebenden Ehegemahl eigenthümlich zufallen.

Nachdem nun solches alles, wie vorstehet von beyden Verlobten, und deren beyderseitigen Eltern wissentlich und wohl bedächtlich verabredet und beschlossen worden, als geloben und versprechen paciscentes alles und jedes hierin enthaltene zu allen Zeiten fest und unverbrüchlich zu halten, gestalten denn auch sowohl dem Durchlauchtigsten Lehnherrn, als dem Herrn Agnaten diese Ehe-Pacta zur Einwilligung vorgeleget werden sollen.

Uhrkundlich dessen allen haben sämtliche Paciscenten dieses Instrument nach vorhergegangener Vorlesung und Genehmigung eigenhändig unterschrieben und mit ihren angebohrnen Petrschaften besiegelt: So geschehen ꝛc.

N. III.

Pacta dotalia personarum ciuicae conditionis.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermännniglich: Demnach sich der hiesige Bürger und Schumacher Johann Michael Leibrecht mit Jungfer Sophia Magdalena Kuchenbecker in ein Eheverlöbnis eingelassen, selbiges auch förmlich mit Vorbewust und Bewilligung, sowohl des Bräutigams Vormund Johann Stephan Knolling, als der Braut Vater in Gegenwart zweyer Zeugen

gen Ordnungsmäßig vollzogen; und denn unter beyden Verlobten zu Vorbeugung aller Streitigkeiten unwiederrufliche Ehe-Pacta einzugehen beschlossen worden; Als ist folgendes unter denen pacisCenten beliebet:

1.

Versprechen beyderseits Verlobte die Ehe nächstens durch priesterliche Trauung zu vollenziehen, und sich demnächst einander alle eheliche Liebe und Treue zu erzeigen, wobey denn der Braut Vater das Hochzeitmahl ohnentgeltlich besorget, und die Geschencke denen Neuverlobten zugleichen Theilen überlässet.

2.

Verspricht der Braut Vater der hiesige Klempner David Peter Kuchenbecker seiner Tochter mitzugeben:

I) Funfzig Rthaler baares Geld in alten französischen Louisd'or, welche gleich nach der Hochzeit ausgezahlet werden sollen.

II) Einen Garten allhier vor Göttingen vor dem N. Thore zwischen Christoph Reimbachs und Ludwig Steinmetzens Garten belegen. Und weilen dieser Garten von denen Herrn Wedebach zu Erbenzinß rühret, nach den hiesigen Landes-Gesetzen aber kein Erben-Zins-Guth ohne Ein-

willigung des domini directi zum Brautschatze verschrieben werden mag; Als soll hierüber der Consens des Guths-Herrn gesuchet und beygebracht werden.

III) Bette, Bette-Gewand, Linnen, Kleider und anderes Hausgeräthe, wovon demnächst bald nach vollzogener Ehe ein vollständiges Verzeichnis gemacht und der Werth durch einen Anschlag Kaufsweise festgesetzet werden, dem Bräutigam aber frey gelassen seyn soll, bey etwa erfolgender restitution des dotis die Sachen selbst oder den angesetzten Werth zu erstatten, gestalten denn die inferirte Sachen so viel thunlich auf eine dauerhafte Art marquiret werden sollen.

3.

Dahingegen verschreibet der Bräutigam mit Vorwissen und Genehmhaltung seines Vormundes seiner geliebten Braut zum Gegenvermächtniß 100 thlr. schreibe hundert Rthaler gleichfalls in Louisd'or zu 5 Rthalern.

4.

Die Todesfälle betreffend, so ist unter denen Verlobten mit Vorbewust und Bewilligung respective des Curatoris und der Eltern abgeredet, daß wenn keine Kinder bey dem Ableben des zuerst versterbenden Ehegatten vorhanden, sodann der längstlebende dasjenige niesbräuchlich auf Lebens-

bens-Zeit behalten soll, was der zuerst verstorbene ihm respective zugebracht oder verschrieben, auch währender Ehe erworben und angefallen, nichts davon ausbeschieden, als über welches alles bey dem Ableben des einen oder andern Ehegatten ordentliche Verzeichnisse mit Zuziehung der nächsten Verwandten errichtet, auch die gewöhnliche Cautio vsufructuaria zwar bestellet, jedoch dem Ueberlebenden freystehen soll, bey eintretenden Nothfalle, jedoch nicht ohne Vorbewust der Verwandten, ein und anderes zu veräuseren. Nach dem Tode des überlebenden Ehegatten aber fället das vsufructuarie ihm übertragene Vermögen denen nächsten Verwandten des zuerst verstorbenen Ehegatten völlig anheim. Wobeneben denn der Braut Vater auf seinen Pflicht-Theil Verzicht thut, und vielmehr in diese Verordnung ausdrücklich williget.

5.

Daferne aber bey dem Ableben des einen oder andern Ehegatten Kinder aus dieser Ehe vorhanden wären, so bleibt es a) wenn die Ehefrau vor dem Ehemanne verstirbt, bey demjenigen, was nach denen gemeinen Rechten in Ansehung der Succession desfalls verordnet. Jedoch sollen die Kinder, wenn sie auch gleich ihre eigene Haushaltung angefangen hätten, das mütterliche nicht ehender als bis nach erlangter Majorennität vom Vater zufordern berechtiget, wiedrigenfalls aber

bis auf die legitimam enterbet seyn, als welche ihnen absque vllo onere auf solchen Fall sofort aus dem mütterlichen Vermögen gereichet werden soll. Wenn hingegen b) die Ehe durch den Tod des Ehemannes getrennet wird, alsdenn soll es in Ansehung des väterlichen Vermögens in allen bey demjenigen bleiben, was die Rechte desfalls verordnen, gestalten denn auch das vorige wegen Zurückforderung des mütterlichen gesetzte Verboth bey diesem Falle auf gleiche Weise festgesetzet wird. Daneben ist auf diesen Fall, wenn nähmlich die Ehe durch den Tod des Mannes getrennet wird und Kinder aus selbiger Ehe vorhanden sind, festgesetzet, daß die Mutter, so lange sie den Wittwenstuhl nicht verrücket, die freye Wohnung im Hause, wie auch den Nutzen des Gartens vor dem N. Thore an der Contrescarpe haben soll. Nach verrücktem Wittwensitze aber fallen diese beyde emolumenta hinweg.

6.

Daferne auch wieder alles Verhoffen auf eine Separationem quoad thorum et mensam erkannt werden sollte, so soll der schuldige Theil dem unschuldigen alles von diesem herrührende unter sich habende Vermögen nach der specification herausgeben, und woferne dieses den Ehemann träfe, selbiger dennoch die Ehefrau und Kinder ex propriis zu ernähren gehalten seyn. Daferne aber die Ehe gänzlich getrennet würde, soll der schul

dig

dige Theil, es geschehe die Trennung aus welcher Ursache es wolle, dasjenige Vermögen, so er in die Ehe gebracht hat, völlig verwürcket haben, und solches entweder denen aus dieser Ehe erzeugten Kindern, oder in deren Ermangelung dem unschuldigen Ehegatten zu völligem Eigenthume anheim fallen. Dessen allen zur wahren Urkunde sind diese Ehe-Pacta von beyden Verlobten und deren respective Vormundt und Vater eigenhändig unterschrieben und untersiegelt; es sollen auch selbige E. E. Rath allhier zur obrigkeitlichen Confirmation übergeben werden. So geschehen ꝛc.

N. IV.

Pacta dotalia rusticorum.

Actum N. den 10. Augusti 1762.

Es erschienen der hiesige Einwohner und Ackermann Claus N. als Bräutigam und dessen Eltern Dieterich N. und Anne N. geb. X. an einem und Dorothea rel. Andreas Z. geb. K, als Braut nebst dem Vormunde der Kinder erster Ehe, und der Braut Mutter Hedewig geb. Y, welche anzeigten, daß zwischen ihm gedachtem Claus N. und der Wittwe Andreas Z. mit Vorbewust und Bewilligung derer beyderseitigen kurz vorher benannten Eltern, vor dem Prediger Ehren N. alhier und in Beyseyn zweyer Zeugen eine constitutionsmäßige Eheverlöbnis eingegangen, wel-

ches auch der von gedachtem Prediger ausgestellte und hierbey vorgezeigte Schein im Munde führete. Gleichwie nun die Braut rel. Z. bereits vorhin die Vormundschaft ihrer Kinder erster Ehe niedergeleget, und selbigen der gegenwärtige Dieterich L. zum Vormunde hinwiederum bestellet, die Rechnung abgenommen und selbigem das väterliche Vermögen nach dem inventario bereits abgeliefert, solches alles auch gedachter Vormund als in der Wahrheit gegründet, eingestanden, mithin sie nunmehro gesonnen seyen, ihre Ehestiftung, nach Art eines unwiederruflichen Vertrages zu errichten gesonnen; als versprechen

1.

Beyde Verlobte die abgeredete Ehe mit dem forderſamsten durch priesterliche Trauung zu vollziehen, sich in der Folge, als rechtschaffenen Eheleuten eignet und gebühret, alle eheliche Liebe und Treue zu erweisen.

2.

Bringt die Braut ihrem Bräutigam aus ihrem eigenen Vermögen zum Brautschatze zu:

1) Den ihr zugefallenen Kindes-Theil von ihres verstorbenen Ehemannes Vermögen, welcher aus beygehefteten Theilungs-Instrument zu ersehen.

2) An

2) An Naturalien ein Malter Weißen
zwey Malter Rocken
eine Kuh
ein fettes Schwein, und
ein jähriges Rind.

3) An Hausgeräthe alles das was auf angehefteter Specification verzeichnet ist.

4) An baarem Gelde 40 thlr. schreibe vierzig Reichsthaler in acht Stück alten Louisd'or.

wobey sich denn von selbst denen Rechten nach verstehet, partes auch auf geschehene remonstration des Gerichts darinn gewilliget haben, daß das von dem verstorbenen Ehemanne herrührende Kindes-Theil nicht anders als niesbräuchlich auf der Wittwe Lebzeit verschrieben werden könne, das Eigenthum aber denen Kindern ersterer Ehe verbleibe.

3.

Dagegen setzet der Bräutigam seine Meyerey alhier samt Zubehör zum Gegen-Vermächtnis, wesfalls er den angehefteten guthsherrlichen Consens produciret.

4.

In Ansehung der Todesfälle ist beliebet, daß wenn der zukünftige Ehemann vor der zukünftigen

gen Ehefrau, ohne Kinder aus dieser Ehe nachzulassen, versterben sollte, die Wittwe sodann alles sein allodial-Vermögen eigenthümlich haben, jedoch dem Vater davon, falls er noch am Leben seyn würde, der Pflichttheil unbeschwert gelassen werden soll, gestalten auch die Meyerey hiervon gänzlich ausgenommen bleibet.

5.

Verstürbe aber die zukünftige Ehefrau vor dem zukünftigen Ehemanne, ohne daß diese Ehe mit Kindern geseegnet wäre, so soll der überlebende Ehemann alles ihr Vermögen mit denen Kindern ersterer Ehe und mit ihrer Mutter, falls sie sodann noch am Leben zu gleichen Theilen vertheilen und behalten.

6.

Daferne aber Kinder aus dieser Ehe erfolgten, so soll zwar das Vermögen, wenn der zukünftige Ehemann zuerst verstirbt, selbigem anheim fallen, jedoch bleibet die Mutter, so lange bis der älteste Sohn majorenn wird, und so lange die Mutter nicht zur ferneren Ehe schreitet, Besitzerin und die alleinige Vormünderin, sie soll aber im ersteren Falle auf Verlangen des Sohnes, oder auch bey verändertem Wittwenstuhle die Güther selbigem abtreten, und mit der Kost, Wohnung nnd Pflege zufrieden seyn, oder falls sie sich selbst

vers

versorgen wolte, gegen Auslieferung ihres Eingebrachten, wie solches im Vorhergehenden beschrieben, imgleichen gegen jährliche zum vorausgezahlte 25 thlr. in altem Golde den Hof völlig räumen, welche Summe ihr dasjenige Kind auszahlen soll, welches den Hof annimt und wobey der Mutter die freye Wahl eines von beyden zu wählen freystehet.

7.

Würde aber die zukünftige Ehefrau zuerst versterben und Kinder aus dieser Ehe vorhanden seyn, so sollen die Kinder aus beyden Ehen nebst dem überlebenden Ehemanne in dem Nachlaß sich zu gleichen Theilen vertheilen.

8.

Daferne Mishelligkeiten unter denen Eheleuten entstünden, welche bis zu einer Scheidung von Tisch und Bette giengen, so soll der Ehemann, falls selbiger der schuldige Theil wäre, alles Vermögen der Frauen bis zur Versöhnung ausantworten, da denn sie die Frau sich ex propiis ernähren will; bey einer gänzlichen Ehescheidung aber, sie mag herrühren aus welchem Grunde sie will, verliehret der schuldig erkannte Theil, das in die Ehe gebrachte vorbeschriebene Guth, welches sodann vorzüglich denen Kindern aus dieser

Ehe,

Ehe, wenn aber deren keine vorhanden, dem unschuldigen Ehegatten anheim fällt.

Nachdem nun dieses alles also in Gegenwart obbemeldeter Personen abgeredet, niedergeschrieben und nach geschehener Vorlesung genehmiget worden, auch von Gerichtswegen kein Bedencken dabey gefunden; als ist denen Partheyen das Protocoll in forma probante communiciret, und wird sothane Ehestiftung salvo Regis et Electoris potentissimi nec non cuiuscunque tertii iure hiermit confirmiret. So geschehen ꝛc.

TITVLVS XV.

DE

INSTRVMENTO ASSECVRATIONIS VULGO POLIZZA, POLICE.

§. 161.

Definitio.

Assecuratio est conuentio aleae, qua aliquis, accepto praemio, promittit, se, naui vel mercibus, vel etiam hominibus, in itinere conuento, damnum fatale passis, soluturum summam conuentam. Hoc negotium vnice in negociatione maritima frequentatur, et frustra apud Romanos quaeritur (*a*). Inepte itaque disputatur,

an

an contractus nominatus an vero innominatus sit, et insulsius adhuc, an poenitentia locum habeat. Ex Iuribus maritimis vnice hoc negotium est diiudicandum. Caue ne confundas die Brandt-Assecurations-Societäten, institutum nouioris aeui. Species autem assecurationis est: Der Actien-Handel, quod institutum Hamburgenses, speciali interdicto prohibuerunt, ab aliis autem gentibus toleratum.

(*a*) Ceu contra *Loccenium* in Iure maritimo ad *Liuii* libr. 23. n. 49. et *Sueton.* in vita Claudii n. 19. prouocantem, praeter *Langenbeck* defendit Auctor libri Gallici: *Elemens du commerce* II. Partie Chap. 2. des assurances, vbi etiam de orgine huius instituti inter Anglos et Gallos controuerso, agitur.

§. 162.

De personis.

Personae sunt, *Assecurator*, (asseuradeur, asseureur) regulariter plures, vel qui subscribunt eandem Pollizzam, vel diuersas conficiunt. Illo casu vnum est negotium, tenentur tamen pro rata, et eadem ratione reuocatio assecurationis, *Ristorno* vulgo appellata, pro rata locum habet; Hoc vero casu plures sunt contractus, et in dicto reuocationis casu antiquior pollizza subsistit, iuniores vero tolluntur per reuocationem. Regulariter in societatem coeunt Assecuratores et nouissime 1750.

in

in Gallia ſtabilita eſt eiusmodi ſocietas Lutetiis Pariſiorum, quae nomine: *la chambre Royale d' aſſecurances* ſuperbit. *Aſſecuratus*, (l' Aſſeuré) is vocatur, qui praemium, (Gallice: *Priem*, germanice Priehm) ſoluit conuentum pro ſuſceptione periculi, et contrahunt eorum nomine regulariter proxenetae, die Mäckler, (Gallis: Greffier) publica auctoritate eo fine conſtituti, quorum libri, quos conficere tenentur, plenam fidem habent. Inſtrumentum quod ſuper Aſſecuratione conficitur vocatur *Polizza*, *Police*. Is, coram quo neceſſario ex Legis neceſſitate damnum liquidatur, vocatur *Dispacheur*, publico munere funges, et actus liquidationis: *Dispache*, *Dispachio*. Aſſecurare quilibet ex regula poſſunt, qui negotiis mercatorum ſe immiſcere, (in Belgio quilibet, etiam ruſticus) et de re diſponere valent. Aſſecuratores vero eſſe nequeunt: 1) Tutores et curatores nomine pupillorum et curandorum, quia eſt contractus aleae, a quibus illi omnino abſtinere debent. 2) Proxenetae aſſecurationum conciliandarum cauſa publice conſtitui, (die Mäckler) quo fidem mereantur maiorem annotationes, quas facere debent; 3) Arbitratores legales Auariae, *Dispacheur*, ne proprii commodi vel damni reſpectu, liquidationem et calculationem Auariae improbe ſuſcipiant. 4) *Membra Iudicii Admiralitatis*, quibus de his aſſecurationibus, lite ſuborta, iudicandi competit poteſtas, ne in propria cauſa

vel

vel ex affectu iudicent. 5) In Gallia interdictum, ne ciues Pariſienſes, qui Societati Aſſecuratorum non ſunt adſcripti, huic negotio ſe miſceant. Vt in caſu dubio pro aſſecuratoribus reſpondeatur et eorum corpus in ſolidum teneatur, ſingulorum bona etiam hypothecae nexui ſubiaceant, de Gallicis conſortiis aſſecuratoriis, (*Chambres d' Aſſecurances ou des groſſes avantures*) teſtatur Anonymus *dans les Elemens du Commerce* cit. l.

§. 163.

De capitibus conuentionis.

Vt rite omnia procedant 1) exprimendum eſt nomen appellatiuum nauis et nomen proprium nautae. Aſſecuratoris autem quam maxime intereſt ſcire: a) an nauis, ſi forſan in praelio nauali capta ſit, iam in libero mari nauigauerit, (ob das Schiff, wenn es etwa eine priſe wäre, bereits, nachdem es genommen, auf einem freyen Strohm geweſen) b) an nauis in portu adhuc alligata ſit, vel iter iam ingreſſa ſit, et ſin hoc, nihil, quod Aſſecuratorem in aliud conſilium trahere poſſit, reticendum, ſub poena nullitatis, niſi ipſe Aſſecuratus haſce circumſtantias ignoret, c) aſſecuranti non reticenda ſunt pericula nauigationis ſingularia, quae iam imminent, et d) an ſub tutamine nauis armatae (unter Admiralſchaft oder Convoy) nauiget,

an vero minus. Haec omnia bona fide ab assecuratis aperienda. Tum II) conueniunt de itinere instituendo, cuius cursus, extra casum necessitatis mutari nequit, alias Assecuratores regulariter non tenentur, passim tamen obligati manent, et damnum in conuentionem deductum ferre tenentur, sed non nisi cessis ab assecuratis actionibus contra nautam, qui aliam quam praescriptam viam ingressus. Cursus autem itineris tam sancte seruandus est, vt ne quidem nautae liceat alii in media via merces transuehendas concedere. Iter autem ad abeundum et redeundum intelligitur (Hin- und Herreise) et inter plures Assecuratores interdum alii spondent abitum (die Hinreise) quorum periculum desinit, si nauis portum destinatum adpellit; alii reditum (die Herreise) in se suscipiunt, et horum periculum incipit a tempore receptionis mercium in nauim, quae reditum parat, licet merces in media exoneratione nauis (während der Löschung inferantur. Tempus regulariter eo fine adiicitur, vt quidem nauigatio intra breuius spatium ad effectum praemii absolui, non vero, absque necessitate, in longius protrahi et ad alium locum nauigari queat. Si autem praecise ad instar termini ad quem tempus adiectum sit, Assecurator quidem vsque ad finem nauigationis, licet longius protractae, periculo obstrictus manet, sed cum augmento praemii, pro arbitrio determinando. Interdum non tam ad certum por-

portum quam ad certum tempus assecuratio dirigitur, quo casu pro rata temporis effectum sortitur. Incipit autem periculum Assecuratoris quoad assecurationem mercium ab eo momento, quo merces nautae traditae sunt, vel quoad assecurationem nauis, quo nauis onerari coepit, et durat periculum assecuratoris in hisce casibus donec in portu conuento anchora iacta et spatium 24 horarum praeterlapsum sit, nisi exoneratio nauis ibidem ex causis fonticis diutius differri debeat. Portus autem vel *alternatiue*, nach Lissabon oder Port, vel *cumulatiue* nach Lissabon und Port adiicitur, hoc cum discrimine Iuris, vt priori casu aduentus in vno loco assecurantem periculo releuet, posteriori vero non sufficiat, vt anteriori loco nauis incolumis adueniat et onus in tantum deponat, sed etiam iter reliquum ad assecurantis periculum spectet.

§. 164.

De rebus quae in Assecurationem veniunt.

Denique III) obiectum specifice recensendum, quod in assecurationem venire conuenit, adiecta aestimatione, vero pretio non maiori, bene vero minori, cum ad id, quod verum rei pretium excedit, non tenetur Assecurator, nisi quod apud Anglos eiusmodi Polizza sustineatur, modo eidem hoc initio contractus inti-

matum sit, isque consentiat. Ipsum obiectum vel α) nauem concernit, vel β) merces, vel γ) homines. Quoad α) passim interdictum, ne mercedes nauticae in assecurationem veniant, eo fine, ne pilotae segniter ex hac ratione faciant officium; vt tamen nauis integra in assecurationem veniat, nullibi interdictum. Excipiuntur tamen: a) *consumtibilia*, b) *Victailles*, c) *Munition*, d) *instrumenta nautica*, e) *lucrum Bodemeriae*, ipsa vero sors in assecurationem venire potest (der Profit und Premie des Bodemeristen, wohl aber das hergeschossene Capital). f) *Non detentio nauis per causas naturales*, bene vero per causas fatales et inuoluntarias v. g. unverschuldete Arreste, Ausbesserung eines durch die Reise beschädigten Schiffes. Quoad β) Regulariter omnes merces assecurationes admittunt, quod exprimi solet: Schiff-Waaren, Gold, Silber (cuius nomine etiam venit: das geprägte Geld, siue vt merx, siue vt res non fungibilis consideretur) Juwelen, Grönländischer Fang, sowohl die Güter selbst als Emballage, Paccage, Zoll, Courtage. Excipiuntur tamen, a) merces, quae per aliquod tempus consumuntur, quippe quae sub generali nomine der Kaufmanschaften non comprehenduntur, b) pecunia numerata et pretiosa, quam quisque secum fert. c) Non nauis vel merces iam perditae tempore contractus, nisi assecuratus hoc ignoret, et in bona fide sit;

sit; Assecurator alium rursus assecuratorem accipere potest, quod die *Reassurance* vocatur. γ) Quoad hominis vitam et libertatem aliae ordinationes huius assecurationem admittunt, alii vero non, quamuis ratio non quadret, quod hominis vita vel libertas inaestimabilis sit, quod ad fundandam posteriorem sententiam allegari solet; vera ratio in eo consistit, ne nautae segniter faciant officium in defendenda naui.

§. 165.

De damni qualitate.

Illud damnum in praedictis rebus in se recipit assecurator, quod vi et fato, vento, aqua, igne; per submersionem, quae ab alia naui fit, per mercedem quae solui debuit, pro naui conducta in locum eius, quae periit, non quod in mercibus vel naui per culpam magistri et nautarum contingit, quod exprimi solet: alles See-Risico zu Wasser und zu Land, auf saltzigem und süßem Wasser, in Häusern, Kellern, Packräumen. Interim sub generali clausula: Seegefahr, comprehenditur etiam Türckengefahr, alias si hoc excipiatur, ita exprimitur: frey von aller christlichen Potentaten Molestie, Confiscation und Unkosten. Illud damnum quod in rebus aridis, et fluidis per ipsam naturam mercium contingit, absque culpa cuiuscunque v. g. durch *Leccasie*, sub assecuratione non comprehenditur. Quodsi eius-

modi damnum accidat, quod assecurator ex intentione assecurati ferre deberet, assecuratus, *intra Europae ora* nauigatione instituta, damnum intra annum et diem, *extra Europam* autem contingens, intra biennium sub poena amissionis Iuris assecuratorii denunciare et simul demonstrare debet, quo hic, cum de ipsius fortunis nunc res agatur, liquidationi et auariae intersesse queat. Quodcunque vero damnum infra 3. pro cento subsistit, assecurator plane non refundit. Assecurationum autem lites regulariter ad arbitratores legales (*gute Männer*) ablegantur; si autem hi rem componere absque litis sufflamine nequeant, tunc demum ad Iudicium admiralitatis deuenitur. Damno vero ita ad liquidum deducto, intra duos menses solui debet ab assecuratore, vel deductis 2 pro cento statim soluit. Quaedam Leges nauticae permittunt assecuratis, vt nauem amissam declarare possint ad eum effectum, vt statim elapsis 2 mensibus praemium peti queat, aliae ordinationes, vt Hamburgicae, hoc tantum permittunt, si nauis ex itinere Europaeo intra sex menses non redierit, neque noua aduenerint, quod vocant: Das Schiff mit Mann und Maus verlohren geben: Das Schiff abandonniren, quo casu petunt, vt iis 92. pro cent soluantur, deductis nempe 2 *pro cento* pro anticipatione solutionis, quae intra duos menses fieri debet, et 6 *pro cento*, pro praelatione termini, quia annus et dies exspectari deberet. §. 166.

§. 166.

De pretio periculi suscepti, vulgo Premie, Priem; Geld, Prime.

Pro suscepto periculo nauticum praemium ad 5, 10, 20, 30. etc. pro centum, mutua conuentione, promittitur, et quod probe notandum statim post perfectum negotium Assecuratori ab assecuratis soluitur, in tantum, vt passim fides de pretio habenda, vel nouatio non admittatur, sed ad essentiam huius contractus ipsa solutio praemii requiratur. Ipsa praemii quantitas ex magnitudine periculi suscepti aestimatur, quod breuibus hisce regitur fundamentis, quae afferuntur, *dans les Elemens du Commerce* l. c. p. 5. *Le risque effectif depend en tems de paix de la longueur de la navigation entreprise, de la nature des mers et des côtes où elle s'étend, de la nature des saisons, qu'elle occupe, du retard des vaisseaux, de leur construction, de leur force, de leur âge, des accidens qui peuvent y survenir, comme celui du feu; du nombre et de la qualité de l'equipage, de l'habilité ou de la probité du Capitaine: En tems de guerre le plus grand peril absorbe le moindre; a peine calcule-t'-on celui des mers et les saisons; les plus rudes sont celles, qui donnent le plus d'espoir: le risque effectif est augmenté en proportion des forces navales reciproques, de l'usage de ces forces, et des corsaires qui croisent re-*

ſpectivement: mais ces derniers n'ont d'influence et ne peuvent exiſter qu'autant, qu'ils ſont ſoutenus par des eſcadres repandues en divers parages. Le risque effectif a deux effets: celui de la perte totale et celui des avaries. Ce dernier eſt le plus commun en tems de paix, et ſe multiplie dans certaines ſaiſons au point qu'il eſt plus a charge aux aſſureurs que le premier.

§. 167.

De modis quibus contractus Aſſecurationis tollitur.

Negotium ita initum vires amittit: 1) Si iter in totum non procedat, ſed nauis rurſus exoneretur, quo caſu praemium iam ſolutum reſtituendum, cum aliquali foenore, regulariter $\frac{1}{2}$ pro cento. Quodſi autem nauis iam iter maritimum ingreſſa, per infortunium vero in portum, ex quo abiit, ſalua adpellat, et tunc exoneretur, praemium in tantum reſtituendum, id quod ex arbitrio determinandum. 2) *Per riſtorno*, vti loquuntur mercatores, quod tam priorem caſum, quam etiam illum comprehendit, ſi aſſecuratus, vti ex poſt adparet, nullam vel non tantam portionem habeat, quantam profeſſus eſt, et ad cuius normam praemium ſolutum eſt. 3) Per praeſcriptionem anni et diei, ſi iter in-

tra Europam, vel biennii, si extra illam, institutum sit. Nihil autem ex iis mutari potest, quae conuenta sunt, non habito respectu, an in essentialibus huius negotii, an vero in accidentalibus fiat, nisi vterque consentiat. 4) Tandem assecurator non tenetur, si damnum infra 3 pro cento, vel culpa nautae, vel per ea, quae ordinario accidunt, contingat. Et 5) si praemium non solutum fuerit, in iis maxime locis, vbi praemii praenumeratio ad formam actus pertinet. Vt autem per laesionem vltra dimidium rescindi possit hic contractus, aleae plenus, et plane incertae aestimationis, asseri nequit (*a*).

(*a*) Videri possunt praeter *Langenbeck* p. 367. et ad P. II. Tit. 13. Art. 3. 4, 12, 32, 34, et Autores in *Lippenii* Biblioth. Iurid Ienich. verbo: Assecuratio, *Loccenii* Ius maritimum *Stypmanni* Ius maritimum. *Veruer* van Auarien. de Weytsen Avaria. *II. consulato del Mare colla spiegazione di Giuseppe Maria Casaregi* (in eiusdem Discurs. de commercio) c. 93-98. 109, 112, 128, 129, 184, 281, 293. *Kuricke* Diatrib. de assecur. *Grotii* Introduct. in Iurisprud. Holland. MARQVARD de Iure mercatorum.

Formular einer *Police.*

Vid. *Langenb.* p. 378.

Wy Asseuradeurs hier onderteckent, beloven ende verobligeeren ons te verseckeren, en ver-

seekern oock aen - - to weten, elck een van ons de Somme - - door hem hier onder gespecificeeret: Ende geschiedt deese assecurantie op - - bederf of onbederflycke Koopmanschappen geene uytgesondert, toebehoorende als boven, in't geheel ofte den deele, ofte jemand anders, so geladen, ofte noch te laden, in't Schip (dat Gad bewaer) genaemt - - Schipper - - ofte jemand anders. En soe de Conossementen deese Police niet gelyck luyden, oft dat geene daervan geteyckent waren, soo sal sulcks dese Assecurantie in't minste nit praejudiceeren noch hinderlyck zyn. En met consens van ons Asseuradeurs taxeerd den geassureurden vornoemende Koopmanschappen op - - waer mede wy te vreden zyn; al is't, dat deselve mer ofte minder Kosten of waerdig zyn, soo dat den geassureerden in Cas van Schade of Verlies (dat Godt verhoede) ongehouden sal zyn, hier van ecnig ander Bewys of Reckening te toonen als alleenlyck dese Police. Consenteeren oock, dat den geassureerden sig ten vollen mag laten verseeckern, sonder gehoude te zyn, de tien pro Cento. ofte eenige *Risico* te loopen, als is't, dat de Ordinantien van Asseurantien anders melden. Want wy neemen vrywillig tot onse laste, allen bedachten en onbedachten Schaden of Ongelukken, soo gemelde Koopmannschappen soude konnen of moegen overkoomen, al waer't ook dat sulks gebeurde

door

door fauten ofte verſuymniſſe van den Schipper of ſyn Volck, ofte door wat Actien en Praetenſien, ook eenig Ongeval of Confiſcatie het ſoude mogen procedeeren, het ſy van Vyanden of Vrienden, want wy ſtellen ons in alles ende tot alles in des Geaſſureerden Plaetſe, om denſelven te bevryden en van alle Swarigheden, ſonder eenige Exceptie ſchadeloos te houden ende dat op alle goede en quade tydinge, beginnende den Riſico van de Uure aen, dat de gemelde Koopmanſchappen tot - - van't Land geſcheyden, om aen Boort van't Schip gebracht te werden, en ſal duuren tot dat deſelve - - wel geconditioneert op't Land geleevert ſullen zyn. Godt begleyde het in ſalvo. Ook ſyn te vreden, dat hetſelfde Schip of Schepen, doende deſelfde Reyſe, ſullen mogen ſeylen voorwaerts en achterwaerts, terrechter en ter lincker zyde, ende in allen Manieren voortvaaren, ofte blyven ankeren in ſulken Haven, als het den Meeſter, Capitain of Pylo-ten van't ſelfde Schip goetdunken ſal. In welke Verſekeringe voorſz. Wy Aſſeuradeurs dragen alſe Perykel der Zee, van Vuur, van Winden, van Vrienden en Vyanden, van Briven, van Marque of Contra-Marque, van Arreſtemente ende Ophoudingen van Koningen, Princen, ofte van hoedanige Heeren't ook ſoude mogen weſen. Ook van Veranderinge ofte anderſins van Meeſters, Schippers, ende ge-

nera-

neralyken van alle andere Perykelen en Fortuynen, die't ſoude mogen overkoomen in eeniger Manieren, ofte die men ſoude mogen bedenken. Wy ſtellen ons van alles tot alles in te plaetſe van U. deſelfde - - om U. te bevryden en ſchadeloos de houden van allen Verlies en Schaden, die ſoude mogen geſchieden: En koomende de Saeke anders alſo wel met deſelve Koopmannſchapp ofte Partye deſſelfs (daar Godt af behoude) belooven en verbinden ons dan te betalen en te verſchieten, aen U ofte aen den Brenger van deſen, alle het Verlies ende de Schade die gy ſult geleeden hebben, achter volgens de Somme by elk een van ons ondergeteekent de weten, ſoo wel den eerſten van ons als den laetſten, ende dat binnen twee Maenden eerſt naeſtkomende, nadien dat ons behorlyke Wete ende intimatie ſal gedaen weſen van het Verlies of Schade in deeſe Verſeekeringe geſchied, ende ſulks komende. geven wy, ende elk een geeft Macht en beſonder Bevel aen U deſelfde - - of een uwen gecommitteerden om ſoo wel tot onſen Schaden als Profyt te handhaven, tot de ſalverenge beneficeeren van deſelfde Koopmanſchap: Ende beloven in allen gevalle te betalen de Koſten ende Onkoſten, gedaen in deſelfde ſalveeringe ende het beneficeeren deſelfde Koopmanſchappen, het ſy dat het daeraf weder gekregen word of niet. Cevende geloof ende volkomen Credit aen de

Re-

Reckeninge, en trouwe van de Perſoon of Perſoonen, die de voorſz-koſten en Onkoſten ſullen gedaen hebben, ende bekennen betaalt te ſyn van de Prys van deſe Verſekeringe, doer de Hande van - - gerekent tegen - - ten hondert: Achtervolgende de Forme ende naar de Coſtuyme van de Beurſe van Antwerpen onder welken wy ons ſubmitteeren, ter contrarie van deſer niet weſende. Ende daer toe verbinden wy alle onſe Goederen, renuncieerende ter goeder trouwe, ende als met onſen Eed aen allen Exceptien ende Cavillatien deſen tegenwoordigen contrarierende. Renuncieeren ten effecte voorſchrevende Ordinantien van Aſſecurantien, tot Antwerpen gemaekt, ende alle andere Ordinantien Statuten ende Placaten deſe Police contrarie zynde: Ende ſo eenige Differentien voorvielen, ſyn de Partyen to vreden hun te ſubmitteeren in drie neutrale Kooplieden deſer Beurſe, ende wat deſelfde of twee van hun ſententieeren ſullen, ſal van de Partyen van ſulker waerde gehouden werden, als wanneer het ſelve by het Keyſerlyke Kammer Gerichte geſententioneert ware, ſoo dat de Partyen niet vermoogen, de een den andern in eenige Rechten te beſpreeken by Straf van hondert Ryxdaler aen het Weeshuys, en indien het in twee Maenden niet afgedaen werd, ſullen beyde Partyen haar Recht te ſoeken onbenomen zyn. Met Conditie vry van drie pro Cento Avery, als die niet hooger loopt,

en

en ook van't ordinaire Lootsgeld. En soo daes Zee Schade an Goederen bevonden wierde, sal na't Stadt-Boek vervaren werden, en men dien volgens sich geen generale Havery onderwerpen. Gelyk dann ook van alle Schaden en Averien, so in Europa geschieden, binnen den tydt van een Jaer aen ons behoorlyke Narichting van de Schade of Verlies moet gegeven worden, by Verlies van de Vordering. Dan sullen ook de hier boven geinsereerde geschrevene Conditien ten allen-tyden voor't gedrukte geconsidereert en geconsidereert worden, al was't ook tegens't gedrukte selfs luydende, zynde een particulier expresse Vergelyk tusschen beyde Partyen gemaekt. Alles ter goeder trouwen, sonder Arg ofte List. Also gedaen in Hamburg Anno.

Libera Versio.

Wir Endes unterschriebene Assecurateurs geloben und verbinden uns zu versichern, versichern auch an = = = nahmentlich, jeder von uns die Summe // = durch = = hierunter bemeldet = = und geschiehet diese Assecurantz auf die denen obbemeldeten Eigenthümern zustehende oder jemand anders gehörige verderbliche und unverderbliche Kaufmanns-Güther keine ausbeschieden, ganz oder zum Theil, sie mögen geladen seyn oder noch geladen werden auf das Schiff genannt = = =

(wel-

(welches Gott bewahre) des Schiffers = = oder jemand anders. Daferne aber die Connoſſementen dieſer Police nicht gleichlautend wären, oder daß keine ausgeſtellet wären, ſo ſoll ſolches dieſer Aſſecurantz im geringſten nicht ſchaden noch hindern. Vorſtehende Waaren ſind mit unſerm Vorbewuſt auf = = geſchätzet, welches wir dergeſtalt genehmigen, daß wenn auch gleich die Waaren mehr oder weniger werth ſeyn oder koſten ſolten, die Aſſecurati dennoch im Fall des Schadens und Verluſts (den Gott verhüte) nicht gehalten ſeyn ſollen, einigen andern Beweis oder Rechnung als durch dieſe Police zu führen. Wir bewilligen auch, daß die Aſſecurati ſich mögen das ganze verſichern laſſen, ohne zu 10. pro Cento gehalten zu ſeyn, oder einige Gefahr zu laufen, falls die Aſſecurantz-Ordnung dieſes vermelden ſollten. Ferner nehmen wir freywillig allen bedachten und unbedachten Schaden und Unglück über uns, welche bemeldete Kaufmannſchaften nehmen mögten oder könnten, auch daferne ſich ſolcher durch des Schiffers oder deſſen Leute Fehler oder Verſäumnis oder durch welche Handlungen und Anſprüche, Unfall oder Confiscation, von Feinden oder Freunden zutrüge, immaſſen wir uns in aller Betrachtung in des Aſſecurati Stelle ſetzen, um denſelben zu befreyen, und wegen aller Beſchwehrlichkeit ohne alle Einwendung auf gute und böſe Nachrichten ſchadlos zu halten, welche Gefahr von der Stunde anfängt

fängt, da besagte Waaren zu = = von dem Lande geschieden sind, um an Boord des Schiffes gebracht zu werden, und soll dauern bis daß dieselben = = wohlbehalten gelandet seyn werden. Gott begleite es in Saluo. Auch sind wir zufrieden, daß dasselbige Schiff oder Schiffe, so dieselbige Reise machen, vor- und rükwärts zur rechten und zur linken seegeln auf alle Arten fort fahren, oder in denen Haven ankern können, wo es dem Patron, Capitain, oder Matrosen desselben Schiffes gut dünken wird, gestalten wir Assecurateurs bey dieser Assecuration alle See-Feuers-Wind-Feind- und Freundes-Gefahr von Briefen, Marquen, und Contre-Marquen von Arresten, Zurückhaltungen, sie mögen von Königen, Fürsten oder sonstigen Herren geschehen, nicht weniger von Veränderungen oder wie es Nahmen haben mag, in Ansehung der Patrone, Schiffers und überhaupt von allen andern Gefahren und Gefällen, welche sich auf einige Weise zutragen mögten, oder die sich erdenken lassen. Wir stellen uns in aller Betrachtung in die Stelle derer = = um dieselbe wegen alles Verlust und Schadens so sich eräugnen mögte, zu befreyen und schadlos zu halten. Käme es aber mit diesen Kaufmannschaften oder einem Theil derselben anders (welches Gott verhüte) so geloben und verbinden wir uns, der erste wie der lezte, den sämtlichen Verlust und Schaden, nach der von jedem unterzeichneten Summe binnen denen nächsten

sten 2 Monathen nach gehöriger Anmeldung des-
selben, an = = oder Vorzeiger dieses zu bezahlen
und zu berichtigen, und in diesem Fall geben wir
und jeder besonders an = = selbst = = oder un-
serm Bevollmächtigten die besondere Gewalt, so
wohl zu unsern Schaden als Nutzen die Kaufmann-
schaften zu retten oder zu besorgen, geloben auch
in allen Fällen Kosten und Schaden zu ersetzen
so hierauf verwendet werden, es mögen dieselben
daraus wieder erfolgen können oder nicht. Wir
geben auch einer solchen Rechnung von Person
auf Person, so die Unkosten gemacht haben wer-
den, völligen Glauben, und bekennen daneben
die Premie dieser Assecurantz durch die Hand des
= = gerechnet gegen = = vom Hundert bezahlt er-
halten zu haben nach der Form und Gebrauch
der Börse von Antwerpen, welcher wir uns un-
terwerfen, in so weit sie diesem nicht zuwieder-
läuft. Hierüber verpflichten wir alle unsere Gü-
ter, und renunciiren auf guten Glauben an Ey-
des Statt allen Exceptionen und Ausflüchten, so
diesem entgegen laufen, nicht weniger der Ant-
werpischen Assecurantz Ordnung und allen übri-
gen Statuten und Placaten, so dieser Police zu-
wieder laufen. Da auch einiger Zwist vorfiele,
sind die Partheyen zufrieden, sich dreyen unpar-
theyischen Kaufleuten dieser Börse zu unterwer-
fen, und was dieselbe oder zwey von ihnen aus-
sprechen werden, soll von denen Partheyen, von
solcher Kraft angesehen werden, als wenn es von

dem Kaiserlichen Cammergerichte ausgesprochen wäre, so daß die Partheyen nicht vermögen, der eine den andern in einigen Gerichten zu besprechen bey Strafe von hundert Thaler an das Wayſenhaus zu erlegen, in so ferne aber die Sache in zwey Monathen nicht abgethan würde, soll beyden Partheyen ihr Recht zu suchen unbenommen seyn. Jedoch alles dieses mit der Bedingung, daß Haverey so nicht höher als auf 3 pro Cento sich beläuft, wie auch das ordinaire Loots Geld hierunter nicht mit begriffen, sondern ausgenommen seyn soll. Und daferne See-Schaden entstünde, soll nach dem Stadtbuche verfahren werden, nnd will man sich weiter keiner generalen Haverey unterwerfen, gleichwie denn auch von allem Schaden, so binnen Europa geschiehet uns binnen einem Jahre gehörige Nachricht bey Verlust der Forderung gegeben werden mus. Weiter sollen auch alle vorbeschriebene Bedingungen zu allen Zeiten demjenigen Formular, so im Druck herausgekommen, auch in so weit es demselben entgegen läufet vorgezogen, und also angesehen werden, als ob es gedruckt wäre; immassen dieses als ein particulier-Vergleich unter beyden Theilen also abgeredet worden, alles getreulich ohne Argliſt und Gefährde. So geschehen ꝛc.

Quanquam vero hoc formulare nouius introductum sit, tamen non negat *Langenbek* antiquius praeferendum esse, cum illud nimimum

ab

abundet, quod quilibet videt. Ex hac ratione etiam antiquius ex laudato Auctore huc tranſcribere operae pretium erit:

Nicolaes van Eemeren, woonende t' Antwerpen, doet hem verſeekeren na ghewoente ende coſtuyme van der Boerſe van Antwerpen ende Ordonantie van der Con: May: op Koopmannſchoppen ende Goederen by hem ende anders voor hem en in zynen Name geladen in't Schip genaemt St. Iacob, daer Meeſter af is Pieter Heerinck van Amſterdam of andere, van den Port Haven of Reede van Seville tot ofte na de voorſz Stadt van Antwerpen tegens alle reſicq, perykel ende aventueren die daer ſouden moghen ghebueren, dewelke loopen ſullen de ondergeteekende der Ure ende Daghe, dat de verſchreeven Goederen ende Koopmannſchappen gebracht ſullen zyn ter Voorſz Port, Haven of Reede om te laden int voorſz-Schip ofte die te doen in Booten, Schuyten ofte Lieht-Schepen om gevoert ende geladen te weſen, int ſelve Schip, ome de voorſz Reyſe te doen. Ende ſal de Voorſz Verſeekeringe of Aſſecurantie duren tot dat de voorſz-Goederen ende Koopmannſchappen ghekoomen ſullen weſen tot Antwerpen voorſz ende aldaer ontladen op Lant, in goede behoudeniſſe ſonder eenig Verlies of Schade. Ende is beſproken dat in deſe verſekeringe ſal participeren ſo wel den lateſten

als den eerſten aſſeureur en ſal't voorſz. Schip mogen varen voorwaerts, achterwaerts, ter rechten Hant, ter lincker Hant, ende t' allen Zyden, ende nemen alle Coürſen of Schalen, en beyden of vertoeven, i't zy deur Bedwank, Nootſaeke of gewilliglik, ſo den Gouverneur van den Schepe goetdunken ſal, en verſeekeren de voorſz Aſſeureurs, den Geaſſeureerden van der Zee, Vyere, Winde, Vriendem, Vyanden, Brieven, van Marque en contremarque, van arreſte ende Detentie van Koningen, Princen en Heeren, wie zy zyn, ende van alle Perykeln ende Fortuyen die daer ſouden mogen overkoomen in wat manieren dat t'zy, ende dat men zoude mogen imagineeren: als verſeekeren zy, ende ſtellen hun in de eyghen plaetſe van de Geaſſeureerden, om hem te garanderen van alle Verlies ende Schade: ende oft den Voorſz Goederen, oft Koopmannſchappen yet anders tooquame dan wel (dat Godt verhoede,) de voorſz. Aſſeureurs veroobligeeren hen luyden den Voorſz Geaſſeureerden, of den Brenger van deeſe teghenwoordige te betaelen, al't ghene dat een jeghelyk van hun onderteekent ſal hebben, oft de ſchade die de Voorſz Geaſſeureerde ghehadt ſal hebben, een jeghelyk na advenant van zynder Obligatie, ende dat binnen twee Maenden eerſtvolghende, na dat zy behoorlyk geadverteert ſullen weſen van't Verlies ende ſchade; ende in gevalle van't voorſz.

Pery-

Perykel, de voorsz Asseureurs hebben gegeben, ende geven de voorsz Nicolaes van Eemeren geasseureerden Macht dat zy sullen moghen ten profyte ende schade van den voorsz asseureurs, de handt houden ter behoudenisse van den Voorsz Goederen Koopmannschappen, belovende te betaelen alle de Kosten die gedaen sullen worden om deselver behoudenisse. 't zy datter jet wordt gherecouvreert, of niet, van welken Kosten geloove ghegeven zal worden der Reckeninge ande Eedt van de ghene ende ghene die deselve gedaen sullen hebben. Ende bekennen de Voorsz Asseureurs betaelt wesen van de Kost of Prys van deser Assecurantie by handen van ian Enricus, ten pryse van seven ten honderde, ende willen en consenteeren deselve Asseureurs, dat dese Police van Assecurantie van soo groten Kracht zy, gheliyk of deselve gamaekt ende gepasseert ware voor Schepen apenbare Notarisen ende ander sins, alles sonder Bedrogh of Arghelist etc.

Libera Versio.

Nicolaus von Emeren, wohnhaft zu Antwerpen versichert nach Gewohnheit und Gebrauch der Bröse zu Antwerpen und Ordnungen der Königl. Maj. auf Kaufmannschaft und Güter von ihm aber sonst vor ihm und in seinem Nahmen auf dem Schiffe genannt St. Iacob wovon Peter

ter Heerinck zu Amsterdam oder ein anderer Patron ist, von dem Hafen oder Rheede von Seville nach vorbesagter Stadt Antwerpen geladen, wieder alles risico, Gefahr und Zufälle, welche sich begeben mögen, und welche die unterzeichnete Assecureurs von der Stunde und Tage an übernehmen, da die bemeldete Güter und Kaufmannschaften zum vorbesagten Haven oder Rheede zur Einschiffung gebracht werden, ohne Unterschied, ob selbige, in Boten, Schuyten oder Licht-Schiffen zu obiger Reise angeführet werden. Die vorbesagte Assecurance soll aber so lange dauren, bis daß die bemeldete Ladung zu Antwerpen angekommen, und daselbst ohne einigen Schaden in gute Behältnisse ans Land gesetzet worden. Daneben ist beliebet, daß an dieser Assecurance, so wohl der letzte als der erste Assecureur Theil haben soll. Es soll auch das bemeldete Schif vor und rückwarts, linker und rechter Hand nach allen Seiten seegeln alle Course v. . . . nehmen und . . . . anhalten können, es geschehe durch Zwang, Nothsache oder freiwillig, wie es dem Gouverneur des Schiffes gutdünket; Es versichern die Assecureurs den Assecurirten wegen aller Gefahr der See, des Feuers, der Winde, von Freunden und Feinden, Briefen von Marque und Contremarque, Arresten, Zurückhaltungen von Königen, Fürsten und Herren, wer sie seyn, und wegen aller Gefahren und Zufällen,

len, so da vorkommen, sie mögen seyn, welche sie wollen, und wie man sich selbige nur vorstellen mögte, stellen sich in die eigene Stelle des Assecurirten und gewähren demselben die Ersetzung alles Schadens und Verlustes. Und daferne denen Asseurirten Gütern und Kaufmannschaften ein Unglück zustiesse (so Gott verhüten wolle); verbinden sich die besagee Asseureurs den Assecurirten, oder dem Vorzeiger dieses alle dasjenige, was ein jeder unterzeichnet hat, oder nach Masgabe des Schadens in solchem Verhältnis binnen denen nächsten zwey Monathen, nach gehöriger Anmeldung des Schadens zu ersetzen, und in diesem Falle geben die Asseureurs dem Asseurirten und dessen Bevollmächtigteu Gewalt, auf Schaden oder Gewinn der Asseureurs die besagten Güter in gute Obacht zu nehmen, und versprechen alle die hierauf verwendete Kosten, es mögen die Güter erhalten worden seyn oder nicht, allen denenjenigen nach einer eydlichen Rechnung zu bezahlen, welche solche verwendet haben. Es bekennen auch die besagte Asseureurs die premie von dieser Asseurance und zwar sieben vom Hundert durch Jan Enricus erhalten zu haben; es soll auch diese Police so viel Kraft haben, als ob dieselbe vor Schöpfen öffentlichen Notarien oder auf andere Art errichtet wäre. Alles sonder Argelist und Gefährde.

Hoc

Hoc formulare quidem non tam abundat, quam forsan nimia breuitate et confusione laborat. Nec melioris notae illud est, quod *Strykius* in C. C. S. III. c. 5. v. 30. ex *Stypmanno* inseruit. De alio laborare Schemate pro ea, quae, mercatoribus propria est, obstinatione Styli mercatorii, vix audeo. Eorum est formulam concipere authentricam, qui ordinationibus efficere possunt, vt lites praescindantur per congruas conuentiones, et nobis hac in materia sufficit principia adduxisse, quibus regitur hic contractus.

§. 168.

De constituto et pacto hypothecae remissive.

Infra occasione pignoris et fideiussionis commodior de pacto hypothecae et constituti dicendi erit locus.

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Claproth, Justus, 1728-1805

D. Ivsti Claprothi P. P. O. Facvltatis Ivridicae ... Ivrisprvdentiae Hevrematicae

Bd.: 1

Gottingae 1773

J.rom.m. 103-1/2
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10566551-0
VD18 80397433-001